

<...>

ПРОТОКОЛ

об административном правонарушении № 024/04/14.3-1771/2019

«2» октября 2019 года
Красноярск

г.

Протокол составлен на основании части 1 статьи 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя Красноярского УФАС России <...> в отношении <...>.

Событие административного правонарушения: нарушение законодательства о рекламе (части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе») (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Время и место совершения административного правонарушения: 3 декабря 2018 года, Красноярский край, г. Красноярск.

Протокол составлен в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола, доказательства надлежащего уведомления <...> имеются.

В рамках имеющихся полномочий, Красноярским УФАС России было рассмотрено дело № 024/05/18-7/2019 в отношении <...> и <...> по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

В результате рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России было принято решение о передаче материалов Дела должностному лицу Красноярского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, которым было возбуждено дело об административном правонарушении.

Исходя из представленных материалов, должностным лицом Красноярского УФАС России, заместителем руководителя Красноярского УФАС России <...> установлено следующее.

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России поступило заявление физического лица (далее - Заявитель) (вх. № 88 от 09.01.2019) по факту получения 03.12.2018 в 12:30, 19:33 на используемый им абонентский номер <...> -983-147-83-23 с абонентских номеров +7-391-249-91-50, +7-391-266-04-33 рекламы по средствам использования телефонной связи в виде телефонных звонков. В ходе телефонного разговора сотрудником ПАО «Ростелеком» предлагались услуги по подключению к цифровому и кабельному телевидению ПАО «Ростелеком» (далее – Реклама).

Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -983-147-83-23, на получение рекламы, чем нарушили, по мнению Заявителя, требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Красноярским УФАС России в адрес Красноярского филиала ПАО «Ростелеком» был направлен запрос о предоставлении сведения о владельцах абонентских номеров +7-391-249-91-50, +7-391-266-04-33, с которых поступала рекламная информация по средствам использования телефонной связи в виде телефонных звонков.

Согласно письменным пояснениям Красноярского филиала ПАО «Ростелеком» следует, что абонентские номера +7-391-249-91-50, +7-391-266-04-33 зарегистрированы на Красноярский филиал ПАО «Ростелеком».

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание невозможность предоставления доказательств получения предварительного согласия на получение рекламы в виде телефонных звонков от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -983-147-83-23, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия на получение рекламы в виде телефонных звонков от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -983-147-83-23.

В связи с вышеизложенными обстоятельствами в рассматриваемой Рекламе содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем Рекламы является ПАО «Ростелеком».

По данному факту Красноярским УФАС России в отношении ПАО «Ростелеком» было возбуждено дело № 024/05/18-7/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела (исх. № 1192 от 29.01.2019) было направлено в адрес ПАО «Ростелеком» заказным письмом с уведомлением. В назначенное время на рассмотрение Дела № 024/05/18-7/2019 явился представитель ПАО «Ростелеком» <...>, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения представлены.

На момент рассмотрения Дела № 024/05/18-7/2019 Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о надлежащем уведомлении ПАО «Ростелеком» о дате и времени рассмотрения Дела № 024/05/18-7/2019.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

В назначенное время на рассмотрение Дела № 024/05/18-6/2019 явились представители ПАО «Ростелеком» <...> и <...>.

В материалы дела представлена копия Агентского договора № 316/К от 17.01.2018, заключенного между ПАО «Ростелеком», именуемым в дальнейшем «Оператор», с одной стороны, и <...>, именуемым в дальнейшем «Агент», с другой стороны.

Из предмета указанного Агентского договора Агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению Оператора юридические и иные действия от своего имени и за счет Оператора, а также по отдельному поручению от имени и за счет Оператора на основании выданной доверенности.

Из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» следует: «На ваше определение о продлении срока рассмотрения дела № 024/05/18-7/2019 сообщаем, при ознакомлении с аудиозаписями телефонных разговоров посредством использования телефонной связи в виде телефонных соединений, состоявшихся 03.12.2018 с абонентского номера +7-391-249-91-50 в 12:30 (местного времени) и с абонентского номера +7-391-266-04-33 в 19:33 (местного времени) на вызываемый абонентский номер <...> -983-147-83-23, установлено следующее.

Телефонный разговор с абонентского номера +7-391-266-04-33 проводил не сотрудник ПАО «Ростелеком», а физическое лицо <...>. Между <...> и ПАО «Ростелеком» заключен агентский договор, в соответствии с которым <...> обязан осуществлять свою деятельность в строгом соответствии с поручениями ПАО

«Ростелеком» и законодательством Российской Федерации.

Телефонный разговор с абонентского номера +7-391-249-91-50 проводил не сотрудник ПАО «Ростелеком», а физическое лицо <...>. Между <...> и ПАО «Ростелеком» заключен агентский договор, в соответствии с которым <...> обязан осуществлять свою деятельность в строгом соответствии с поручениями ПАО «Ростелеком» и законодательством Российской Федерации.

При прослушивании аудиофайлов с записью вышеуказанных телефонных разговоров, представленных заявителем, установлено, что <...> и <...> проводят разговоры по телефону в произвольной форме по собственной инициативе, без разрешения ПАО «Ростелеком».

При этом обращаем внимание, что указанные аудиозаписи не содержат начала телефонных разговоров, что не позволяет достоверно подтвердить факт отсутствия предварительного согласия абонента на получение им информации по телефону, так как такое согласие могло быть получено в начале разговора. Так, время аудиозаписи, указанной в 12:30, составляет 1 м. 17 е., а длительность соединения согласно данным оборудования связи, учитывающего объем оказанных услуг связи, составляет 1 м. 41 е.; время аудиозаписи, указанной в 19:33, составляет 3 м. 28 е., а длительность соединения согласно данным оборудования связи, учитывающего объем оказанных услуг связи, составляет 5 м. 01 с (данные прилагаются).

Наборы вызываемого абонентского номера +7-983-147-83-23 осуществлялись вручную, с участием человека, путём случайного набора цифр телефонного номера, что подтверждается аудиозаписями телефонных разговоров».

На основании изложенного, по мнению Комиссии Красноярского УФАС России, рекламодателем Рекламы на абонентский номер <...> -983-147-83-23 являются <...> и <...>.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные материалы и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о том, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица.

Исследовав материалы Дела Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с заменой ненадлежащего лица – ПАО «Ростелеком», надлежащими лицами – <...> и <...>., в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определение об отложении рассмотрения Дела (исх. № 4126 от 20.03.2019) было направлено в адрес <...> и <...> заказными письмами с уведомлениями. В назначенное время <...> и <...> на рассмотрение Дела не явились, в материалы Дела <...> представлено ходатайство о рассмотрении Дела в отсутствие <...>, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела документы и сведения представлены.

В адрес Красноярского УФАС России от <...> поступили письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого Дела, из которых следует: «Между мной и ПАО «Ростелеком» был заключен договор, на основании которого я должен был от

своего имени привлекать клиентов к подключению услуги связи. Для этих целей я должен был осуществлять обход квартир. При встрече с потенциальным клиентом я, спросив о согласии его выслушать меня, ему про услуги. В октябре 2018 года я для этих целей сделал им несколько звонков, чтобы получить больше звонков. Прошу рассмотреть вопрос без моего участия, так как я занят».

Исследовав материалы Дела, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующее.

На абонентский номер +7-983-147-83-23, используемый Заявителем, 03.12.2018 в 12:30, 19:33 с абонентских номеров +7-391-249-91-50, +7-391-266-04-33, поступила Реклама в виде телефонного звонка без предварительного согласия Заявителя на получение Рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что рассматриваемая Реклама содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании вышеизложенного, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателями Рекламы являются <...> и <...>.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» <...> и <...> устранены.

Письмом Красноярского УФАС России от 15.05.2019 исх. № 7280 <...> было предложено явиться 31 мая 2019 года в 11 часов 00 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 15.05.2019 исх. № 7280 был направлен в адрес <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) не явился. В адрес <...> был направлен повторный вызов на составление протокола.

Письмом Красноярского УФАС России от 31.05.2019 исх. № 8426 <...> было предложено явиться 1 июля 2019 года в 12 часов 30 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 31.05.2019 исх. № 8426 был направлен в адрес <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не явился. В адрес <...> был направлен повторный вызов на составление протокола.

Письмом Красноярского УФАС России от 01.07.2019 исх. № 10240 <...> было предложено явиться 1 августа 2019 года в 12 часов 30 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 01.07.2019 исх. № 10240 был направлен в адрес <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не явился. В адрес <...> был направлен повторный вызов на составление протокола.

Письмом Красноярского УФАС России от 01.08.2019 исх. № 12322 <...> было предложено явиться 2 сентября 2019 года в 12 часов 30 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 01.08.2019 исх. № 12322 был направлен в а д р е с <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не явился. В адрес <...> был направлен повторный вызов на составление протокола.

Письмом Красноярского УФАС России от 02.09.2019 исх. № 13976 <...> было предложено явиться 2 октября 2019 года в 12 часов 00 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 02.09.2019 исх. № 13976 был направлен в а д р е с <...> заказным письмом с уведомлением и вручен 27.09.2019 (почтовый идентификатор № 80082540754717). Вызов на составление протокола был получен <...> лично, что подтверждается уведомлением о вручении с почтовым идентификатором № 80082540754717, удостоверенным личной подписью <...>. На составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в назначенное время <...> не явился. Таким образом, учитывая то обстоятельство, что <...> о дате и времени составления протокола об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, был уведомлен надлежащим образом, протокол составлен в отсутствие <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до

двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, <...>, являясь рекламодателем, и распространив ненадлежащую Рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьями 25.1, 30.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, имеет следующие права и обязанности:

- знакомиться со всеми материалами дела;
- давать объяснения, предоставлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы;
- пользоваться юридической помощью защитника;
- также иные процессуальные права в соответствии с указанным Кодексом, в том числе обжаловать постановление по делу об административном правонарушении.

Лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые к нему прилагаются.

Заместитель руководителя управления

<...>