

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1378/2023

о назначении административного наказания

«04» сентября 2023г.

г. Новосибирск

<...> при подготовке к рассмотрению протокола № 054/04/14.3-1378/2023 от «19» июля 2023г. об административном правонарушении и материалов административного дела, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя Менчиковой Е.М. <...> (далее – ИП Менчиковой Е.М.), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие: ИП Менчиковой Е.М.,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 13549-ЭП/22 от 05.09.2022г.) о нарушении Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которому 04.09.2022г. в 18:31 на номер заявителя <...> поступил звонок рекламного характера с предложением посетить стоматологическую клинику «Дельта», без предварительного согласия, от абонента с номером телефона: <...>, следующего содержания:

«- Здравствуйте.

- Здравствуйте.

- меня зовут <...>, я Вам звоню из новой стоматологической клиники г.Новосибирска. Приглашаю Вас на проф. осмотр к стоматологу широкого профиля.

- Какая клиника?

- Клиника называется «Дельта». Мы находимся в центре Новосибирска, на ул.Максима Горького, д.66, БЦ «Панорама». В связи с тем, что мы недавно открылись в городе, в мае месяце этого года, у нас запущена акция под названием «Будем знакомы». В рамках данной акции доктор Вам сделает панорамный снимок, а также проверит зубы с помощью интраоральной камеры. Этот прием будет бесплатный для Вас. Подскажите пожалуйста как давно посещали врача-стоматолога?

- Вы скажите, Вы всех обзваниваете так вот, предлагаете?

- У нас есть компьютерная программа, по этой программе работаем, автодозвона. По номерам операторов г.Новосибирска.

- А я Вам давал согласие на получение от Вас рекламы?

- Нет.

- Не давал, а почему же Вы свою рекламу мне даете тогда, я не понимаю. Вы в курсе, что нарушаете.

- Все, поняла Вас.

- Нет, подождите секундочку, Вы скажите как клиника называется?».

По указанному факту возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к объекту рекламирования: стоматологической клинике «Дельта».

Номера телефона <...> принадлежит заявителю на основании договора о предоставлении услуг связи ПАО «МТС».

Факт звонка подтверждается детализацией оказанных услуг связи по номеру телефона <...> за 04.09.2022г.

Согласно ч.1 ст.18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет

рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ответу АО «МТТ» (вх. № 14205-ЭП/22 от 15.09.2022г.), абонентский номер <...> был выделен абоненту – ИП Менчиковой Е.М. <...> в соответствии с заключенным Договором № 2245-GNEZDO-2252 от 20.07.2022г.

АО «МТТ» подтверждает факт совершения исходящего звонка 04.09.2022г. в 18:31 с использованием абонентского номера <...> на номер <...>.

Таким образом, ИП Менчикова Е.М. является рекламораспространителем рассматриваемого сообщения.

Таким образом, материалами дела подтвержден факт нарушения ИП Менчиковой Е.М. ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ИП Менчикова Е.М. <...>.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 10.02.2023г., рекламная информация, распространенная 04.09.2022 в 18:31 на номер телефона заявителя <...> с предложением посетить стоматологическую клинику «Дельта», без предварительного согласия, от абонента с номером телефона: <...>, следующего содержания:

«- Здравствуйте.

- Здравствуйте.

- меня зовут <...>, я Вам звоню из новой стоматологической клиники г.Новосибирска. Приглашаю Вас на проф. осмотр к стоматологу широкого профиля.

- Какая клиника?

- Клиника называется «Дельта». Мы находимся в центре Новосибирска, на ул.Максима Горького, д.66, БЦ «Панорама». В связи с тем, что мы недавно открылись в городе, в мае месяце этого года, у нас запущена акция под названием «Будем знакомы». В рамках данной акции доктор Вам сделает панорамный снимок, а также проверит зубы с помощью интраоральной камеры. Этот прием будет бесплатный для Вас. Подскажите пожалуйста как давно посещали врача-стоматолога?...» признана ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а ИП Менчикова Е.М. <...> нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

Дата совершения административного правонарушения – 04.09.2022.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы Закона «О рекламе» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 данного 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, в действиях ИП Менчиковой Е.М. содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях ИП Менчиковой Е.М. состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 10.02.2023г. по делу №054/05/18-1800/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-1800/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе, протоколом №054/04/14.3-1378/2023 от 18.07.2023г.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой посредством телефонного звонка.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ИП Менчиковой Е.М., выражается в распространении рекламной информации на телефонный номер <...>.

Субъектом данного правонарушения является ИП Менчикова Е.М. <...>.

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ИП Менчиковой Е.М. всех зависящих от неё мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ИП Менчиковой Е.М. усматривается вина, предусмотренная ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ИП Менчиковой Е.М. не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со ст.3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст.4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания индивидуальному предпринимателю учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренные статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ отсутствуют.

Срок давности привлечения ИП Менчиковой Е.М. к административной ответственности, установленный ст.4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно с.1.7 КоАП РФ, лицо совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное **в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля**, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В данном случае административное правонарушение не является выявленным в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

Таким образом, статья 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предусматривающая замену административного наказания в виде штрафа на предупреждение, в данном случае, применению не подлежит.

В соответствии со ст.2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.1.7, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Менчикову Е.М. <...>, виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ИП Менчиковой Е.М. меру административной ответственности в виде штрафа в размере 4000 (четыре тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010003140, УИН: 16100500000001760027, назначение платежа: Оплата штрафа по делу об административном правонарушении №054/04/14.3-1378/2023.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях, неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.