

Индивидуальному предпринимателю

Солодкому А.В.

р-н Капотня, 4-й Капотня, ..... ,

г. Москва, 109429

[solodkiy.a.v.68@mail.ru](mailto:solodkiy.a.v.68@mail.ru)

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания**

**по делу № 071/04/14.3-1063/2021**

**об административном правонарушении**

**10 декабря 2021г.  
часов 30 минут**

**г. Тула 1**

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федерально антимонопольной службы по Тульской области ..... , рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-1063/2021 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого Алексея Викторовича ..... , в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом (определение о назначении места и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-1063/2021 от 26.11.2021г. (исх. 2/6754) направленно по адресу регистрации индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.: г ..... , 10942 заказной корреспонденцией с почтовым идентификатором 30099165201262 согласно информации, размещенной на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), вручено адресату 01.12.2021г., а также по электронному адресу [solodkiy.a.v.68@mail.ru](mailto:solodkiy.a.v.68@mail.ru), кроме того, предпринимателем Солодким А.В. направлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в его отсутствие (в: 7093 от 03.12.2021г.),

### **УСТАНОВИЛА:**

26.09.2021г. в 16:04 на телефонный номер гр. .... , без предварительного согласия абонента, поступил телефонный звонок с номера: +79913966876 с рекламой финансовых услуг (оформление кредитной карты рассрочки Халва).

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 1 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), является рекламой.

В соответствии с частью 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 распространённой 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.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом ил

адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефо поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Исходя из нормы части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В Письме ФАС от 26.12.2019г. № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что частью 2 статьи 18 Закона «О рекламе» установлен запрет на использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание, автоматическая рассылка).

То есть, для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему такого сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки);
- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, представленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе

рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Оператором телефонного номера +79913966876 является ПАО «Ростелеком».

Согласно документам и информации, представленным ПАО «Ростелеком» (вх. № 5708 от 05.10.2021г., вх. № 6130 от 20.10.2021г.), абонентский номер +79913966876 выделен индивидуальному предпринимателю Солодкому А.В. на основании Договора об оказании услуг подвижной связи № 7516714 от 07.09.2021г.

Поступление на телефонный номер ..... входящего голосового вызова от 26.09.2021г. в 16:04 с номера +79913966876 подтверждается детализацией оказанных услуг связи, представленной оператором абонентского номера Заявителя – ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 6041 от 18.20.2021г.), а также аудиозапись телефонного разговора.

20.10.2021г. (вх. № 6114) и 08.11.2021г. (вх. № 6446) индивидуальными предпринимателем Солодким А.В. представлены документы и информация согласно которым между ним и ООО «ИДС» заключен Агентский договор № 20201210-1 от 10.12.2020г. (далее – Агентский договор), согласно которому индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. оказывает услуги по привлечению внимания или поддержания интереса пользователей сети Интернет товарам или услугам ООО «ИДС» и/или клиентов данного Общества.

Во исполнение Агентского договора индивидуальный предприниматель Солодки А.В., являющийся правообладателем сайта <https://silvercard.icu/> в сети Интернет размещает на нем информацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и возможности получения любыми лицами кредитной карты рассрочки, при направлении соответствующей заявки через форму на данном сайте.

Исходя из вышеуказанных письменных пояснений индивидуального предпринимателя Солодкого А.В., 16 апреля 2021 года в 13 часов 41 минуту гр. .... заполнена форма на сайте <https://silvercard.icu/> (с указанием ФИО, год рождения и телефонного номера Заявителя) и осуществлено нажатие на кнопку «Получить карту» над текстом «Предоставляя свои персональные данные, подтверждаю, что ознакомлен и согласен с условиями Пользовательского соглашения, Политики обработки персональных данных и даю согласие на обработку персональных данных» на указанном сайте.

Информация, поступившая на телефонный номер гр. .... в телефонном звонке с 26.09.2021г. в 16:04 с номера: +79913966876, носит исключительно справочный характер, поскольку не вызывает у граждан желание приобрести карту, а лишь описывает некоторые особенности ее использования для уточнения у граждан интереса в ее получении. Граждане сами дают право представлять и информацию о карте и использовать с такой целью полученные персональные данные. После подтверждения заказа карты пользователями сайта информация о заказе передается посредником ООО «ИДС», которое связывает заинтересованных в получении карты лиц с сотрудниками банка.

По мнению индивидуального предпринимателя Солодкого А.В., поступление на сайт <https://silvercard.icu/> вышеназванной информации о гр. .... невозможно без заполнения Заявителем соответствующей формы на сайте и проставления и отметки о согласии на обработку своих персональных данных.

В пункте 1 Письма ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» разъяснено: «Согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя/распространителя».

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018г. № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016)».

Исходя из вышеизложенного, приложенные к документам, представленные индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. (вх. № 6114 от 20.10.2021г. скриншот лог-файлов, выписка из лог-файла, формы согласия на обработку персональных данных и согласия на получение информационной и рекламной рассылки, размещенные на сайте <https://silvercard.icu/>, не могут быть расценены Управлением как надлежащее согласие гр. .... на получения им рекламной информации от индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанные нарушения несет рекламодатель/распространитель в данном случае – индивидуальный предприниматель Солодкий А.В.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;

- временем совершения административного правонарушения является момент совершения индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. телефонного звонка рекламного характера от 26.09.2021г. в 16:04 на телефонный номер гр. .... с номера: +79913966876, без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-1063/2021 об административном правонарушении от 2 ноября 2021 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения, к административной ответственности должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого А.В., установленный частью статьи 4.5 КоАП РФ, за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. установлено отягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 2 части статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

Индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. привлекался к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ: постановление № 071/04/14.3-516/2021 от 23.07.2021, постановление № 074/04/14.3-2163/2021 от 23.09.2021г., постановление № 071/04/14.3-696/2021 от 24.09.2021г., постановление № 071/04/14.3-777/2021 от 15.10.2021г., постановление № 050/04/14.3-2027/2021 от 18.10.2021г., постановление № 045/04/14.3-167/2021 от 25.11.2021г.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в действиях предпринимателя Солодкого А.В. не установлено.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

**Признать** должностное лицо – индивидуального предпринимателя Солодкого

**Алексея Викторовича**, зарегистрированного по адресу: г. Москва, р-н Капотня, 4-Капотня, д. .... , 109429, **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **размере 8 000 (восемь тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

**Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

Сумму штрафа надлежит уплатить:

**Получатель:** ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

**КБК** 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

**Банк получателя:** Отделение Тула Банка России//УФК по Тульской области г. Тула

**Номер банковского счета** 40102810445370000059

**Номер казначейского счета** 03100643000000016600

**БИК** 017003983

**Назначение платежа** – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **10 декабря 202** **года за нарушение законодательства о рекламе.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

.....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 10 декабря 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 20 декабря 2021 года

Срок исполнения постановления – 18 февраля 2022 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 18 февраля 2022 года