

Индивидуальному предпринимателю

.....

ул. Миллионная ..... ,

г. Москва, 107564

Копия:

ул. Генерал-лейтенанта Озерова,

д. 17Б, 4 этаж,

г. Калининград, Калининградская обл.,

236022

[urist@j-call.ru](mailto:urist@j-call.ru)

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания**

**по делу № 071/04/14.3-406/2021**

**об административном правонарушении**

**2 июля 2021г.**

**г. Тула**

**9 часов 30 минут**

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области ....., рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-406/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя ....., заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 335 29.06.2021г.),

### **УСТАНОВИЛА:**

17.03.2021г. в 16:29 на телефонный номер гр. .... с номера: +7(901)108-79-44 предварительного согласия абонента поступил телефонный звонок, в ходе которого лицо, представившееся сотрудником ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС»), предлагает Заявителю объединить услуги домашнего интернета, телевидения и мобильной связи в единый тариф.

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 3 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 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.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 в 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 или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

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

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Оператором телефонного номера +7(901)108-79-44 является ОАО «Межрегиональный Транзиттелеком» (далее – ООО «МТТ»).

Исходя из информации, представленной ОАО «МТТ» (вх. № 1576 от 29.03.2021г.) абонентский номер +7(901)108-79-44 выделен индивидуальному предпринимателю на основании Договора № 1080-GNEZDO-21/33 от 01.02.2021г.

Согласно пояснениям и документам, представленным индивидуальным предпринимателем ..... (вх. № 2471 от 30.04.2021г.), телефонные звонки осуществляются им с использованием абонентского номера +7(901)108-79-44 с целью исполнения обязательств по Договору № D200035193-21 от 17.02.2020г. (далее – Договор), заключенному между ним и ПАО «МТС», пунктом 1.1. которого предусмотрено, что агент (индивидуальный предприниматель ..... ) обязуется вознаградить от имени и за счет оператора (ПАО «МТС») совершать по поручению последнего юридические и иные действия по расширению абонентской базы оператора на рынке услуг связи на территории деятельности оператора путем проведения телефонных диалогов с потенциальными и действующими абонентами.

Пунктом 2.1.6. Договора предусмотрено, что обязанность по получению предварительного согласия потенциальных абонентов на получение рекламы (информации об услугах), сообщению потенциальным абонентам достоверной и необходимой, в соответствии с действующим законодательством, информации (в том числе о производимой аудиозаписи разговора) возложена на индивидуального предпринимателя .....

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламодатель, в данном случае – индивидуальный предприниматель .....

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

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) установлено, что нарушение законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

21.05.2021г. в Управление поступили письменные пояснения индивидуального предпринимателя ..... (вх. № 2880), согласно которым он, при осуществлении телефонного звонка, задает абоненту вопрос о согласии прослушать информацию рекламного характера. В случае, если абонент не выразил явного согласия,

дальнейшее распространение рекламы не производится.

Дополнительно индивидуальный предприниматель ..... сообщил, что документы подтверждающие предварительное согласие абонента ..... на получение рекламы от 17.03.2021г. в 16:29 с телефонного номера +7(901)108 79 44, не могут (представлены, ввиду того, что действующим законодательством не предусмотрено получение указанного документа исключительно в письменной форме.

Довод индивидуального предпринимателя ..... о том, что он запрашивает разрешение абонента на распространение рекламной информации непосредственно в момент совершения ему телефонного звонка, не может (принят Управлением, так как такое согласие не является предварительным.

На момент вынесения постановления по настоящему делу документы подтверждающие предварительное согласие абонента ..... на получение рекламы от 17.03.2021г. в 16:29 с телефонного номера +7(901)108 79 44, индивидуальным предпринимателем ..... не представлены.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем ..... части 1 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 ..... телефонного звонка рекламного характера от 17.03.2021г. в 16:29 на телефонный номер ..... с номера: +7(901)108 79 44 без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем ..... подтверждается протоколом по делу 071/04/14.3-406/2021 об административном правонарушении от 18.06.2021г. (исх 2/3370), а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя ..... к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

В ходе рассмотрения настоящего дела Управлением установлено, индивидуальный предприниматель ..... уже неоднократно привлекался к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в связи с территориальными органами ФАС России вынесены: постановление по делу административном правонарушении № 023/04/14.3-6166/2020 от 13 января 20

постановление № 10 о назначении административного наказания по делу 027/04/14.3-1806/2021 об административном правонарушении от 2 марта 2021 года, постановлением о назначении административного наказания по делу № 013/04/195/2021 об административном правонарушении от 7 июня 2021 г., каждым из которых индивидуальному предпринимателю назначено административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3. КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнуто административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ совершение однородного административного правонарушения, являющегося обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

29.06.2021 г. индивидуальный предприниматель ..... направил в адрес Управления ходатайство о снижении размера штрафных санкций (вх. № 3353), в котором пояснил, что раскаялся в содеянном и больше не осуществлял звонков рекламного характера на абонентский номер Заявителя (7 (953)431-23-45). Кроме того, индивидуальный предприниматель ..... ссылается на часть 3.5 статьи 4.1. КоАП РФ, согласно которой за впервые совершенные административные правонарушения в отсутствие причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба назначается административное наказание в виде предупреждения в случаях, если это предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или законодательством субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях; Пунктами 1, 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ установлено, что раскаяние лица, совершившего административное правонарушение, и добровольное прекращение им противоправного поведения являются обстоятельствами, смягчающими административную ответственность.

Административное наказание в виде предупреждения не предусмотрено частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ, однако, в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ субъектам малого и среднего предпринимательства, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, за впервые совершенное административное правонарушение, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение. Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 30.06.2021 г. (№ ИЭ9965-21-5080010), индивидуальный предприниматель ..... относится к категории малых предприятий, вместе с тем, административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ, совершено им, как отмечается выше, не впервые. Таким образом, назначении административного наказания по настоящему делу антимонопольный орган не может руководствоваться частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

## ПОСТАНОВИЛА:

**Признать** должностное лицо – **индивидуального предпринимателя** ..... **виновным** совершении административного правонарушения, ответственность за кото предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в е **административного штрафа в размере 4000 (четырёх тысяч) рублей.**

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

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

### **Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

Сумму штрафа надлежит уплатить:

**Получатель:** УФК по Тульской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

ИНН 7107026090

КПП 710601001

**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 Управле Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **2 июля 2021 года** **нарушение законодательства о рекламе.**

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок вл наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплачен административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административ арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти ча

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи

КоАП постановление по делу об административном правонарушении может (обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения к постановлению.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного , обжалования постановления по делу об административном правонарушении, е 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 наложении штрафа – 2 июля 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 16 июля 2021 года

Срок исполнения постановления – 16 сентября 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 16 сентября 2021 года