

Индивидуальному підприємця

Солодкому А.В.

р-н Капотня, 4-й капотня, ,

г. Москва, 109429

..... -

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.3-516/2021

об административном правонарушении

23 июля 2021г.

г. Тула

11 часов 30 минут

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральное антимонопольное агентство по Тульской области , рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-516/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого Алексея Викторовича , в отсутствие последнего, уведомлен надлежащим образом, заявившего ходатайство (вх. № 4020 от 16.07.2021г. рассмотрении дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-516/20

его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

16.04.2021г. в 13:45 на телефонный номер гр., без предварительного согласования абонента поступил телефонный звонок с номера: +79315211059, в ходе которого представившееся сотрудником ПАО «Совкомбанк», предложило Заявителю воспользоваться финансовой услугой (оформление 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 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 электросвязи.

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.

Согласно документам и информации, представленным оператором телефонного номера +79315211059 ООО «Миател» (вх. № 2583 от 11.05.2021г., вх. № 3229

08.06.2021г.), указанный номер зарегистрирован за индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. на основании Договора № БД20-45 об оказании услуг связи от 17.12.2020г.

Исходя из представленных индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. сведений (вх. № 3278 от 09.06.2021г.), 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 к товарам и/или клиентам данного Общества.

Во исполнение Агентского договора индивидуальный предприниматель Солодкий А.В., являющийся правообладателем сайта <https://silvercard.icu/> в сети Интернет размещает на нем информацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и о 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. 16.04.2021г. в 13:41 гр. заполнена форма на сайте <https://silvercard.icu/> (с указанием ФИО, года рождения и телефонного номера Заявителя) и осуществлено нажатие на кнопку «Получить карту» над текстом «Предоставляя свои персональные данные, я подтверждаю, что ознакомлен с условиями Пользовательского соглашения, Политики обработки персональных данных и даю согласие на обработку персональных данных» указанном сайте.

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

В пункте 1 Письма ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О надлежных доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» разъяснено: «Так, по мнению ФАС России согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайте информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадежным 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».

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. № 5278 от 09.06.2021г.) 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 вышеуказанное нарушение несет рекламодатель, в данном случае индивидуальный предприниматель Солодкий А.В.

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

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.

02.07.2021г. в УФАС по Тульской области поступили письменные пояснения индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. (вх. № 3772), согласно которым добросовестно полагал, что Заявитель, заполнив соответствующую форму на сайте <https://silvercard.icu/> в сети «Интернет» и нажав кнопку «Получить карту» над текстом «Предоставляя свои персональные данные, я подтверждаю, что ознакомлен с условиями Пользовательского соглашения, Политики обработки персональных данных и даю согласие на обработку персональных данных» указанном сайте, дал надлежащее согласие на получение им рекламы индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.

Оценка вышеизложенным доводам индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. дана антимонопольным органом выше.

Кроме того, в вышеназванных пояснениях индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. обращает внимание Управления на то, что ранее он к администрации ответственности по части 1 статьи 14.3 не привлекался, а противоправное поведение им добровольно прекращено.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. 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 Солодким А.В. телефонного звонка рекламного характера от 16.04.2021г. в 13:45 на телефонный номер гр. с номера: +7(931)521-10-59, без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. подтверждается протоколом делу № 071/04/14.3-516/2021 об административном правонарушении от 08.07.2021г. (№ 2/3800), а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Солодкого А. 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 действиях индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность не выявлены.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицами осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за совершение административного правонарушения, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначению административного наказания в виде предупреждения предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ 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 КоАП РФ. исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (№ ИЭ9965-21-5122799 от 12.07.2021г.), индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. относится к категории субъектов малого и среднего предпринимательства (микропредприятие).

К административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. ранее не привлекался.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Солодкого Алексея Викторовича**, **виновным** в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

назначить ему наказание в виде предупреждения.

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 постановления.

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 – 23 июля 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 6 августа 2021 года