

09.06.2023 (вх. № 4767-ЭП/23) в адрес Архангельского УФАС России (далее — Управление) поступило заявление К. (далее — Заявитель) о телефонном звонке рекламного характера, поступившем 08.06.2023 в 16:01 на его абонентский номер +7 с номера +7-932-698-53-60, согласия на получение, которого Заявитель не давал.

В качестве доказательства Заявителем представлена аудиозапись следующего содержания:

«- Алло.

- Алло.

- Добрый день. Это Лера. Компания «Туморроу» - разговорные роботы с искусственным интеллектом. Есть минутка?

- Переключите на оператора.

- А у меня немного необычный вопрос. На самом деле даже два. Мы помогаем компаниям увеличить продажи с помощью роботов с искусственным интеллектом. Мы сделали подборку решений, как продвигать компанию и продажи, даже когда отключена фейсбук и гугл. И как снизить расходы компании, продажа на звонках умными роботами и другие современные решения. Звоню, чтобы с вами поделиться, если в смс отправлю будет удобно?

- Нет.

- А можно я тогда только уточню продажи и маркетинг вашей компании. Они же ваше зоне ответственности?

- Нет.

- Поняла. В таком случае спасибо за Ваше время. Хорошего Вам дня.»

Согласие на получение рекламного звонка Заявитель не давал, в связи с чем, по его мнению, имеются признаки нарушения требований ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с данными <https://zniis.ru> телефонный номер +7-932-698-53-60 выделен оператору ООО «Интернод» (ИНН 7733808377).

В соответствии с представленной ООО «Интернод» информацией телефонный номер +7-932-698-53-60 выделен Б., на основании Договора об указании услуг № 3007459 от 09.01.2022.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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 ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «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.

Учитывая изложенное, спорная информация распространена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По обращению Заявителя было возбуждено дело № 029/05/18-742/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

По итогам рассмотрения дела № 029/05/18-742/2023 от 16.10.2023 принято решение № 5494/23:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную Б., поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

2. Признать Б. (ИНН:), адрес: 690, рекламораспространителем, нарушившим требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать Б. предписание о прекращении нарушения законодательства Р.Ф. о рекламе;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, Б. является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова Б. для составления протокола об административном правонарушении в его адрес регистрации было направлено Определение № 404/24 от 22.01.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определением № 404/24 Б. (защитнику Б.) надлежало явиться 21.02.2024 к 10 часам 30 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г.

Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об административном правонарушении.

Факт направления Определение № 404/24 по почте подтверждается копией списка № 388 от 24.01.2024 внутренних почтовых отправлений, Архангельского УФАС России, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправлений присвоен номер почтового идентификатора 80083092364669. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Неудачная попытка вручения адресату» 30.01.2024 в 16:08.

Протокол № 959/24 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-41/2024 был составлен 21.02.2024 в отсутствие Б. и/или его защитника, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола или его защитника.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического, юрлица или их законных представителей, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

Согласно списку отправлений № 510 от 21.02.2024 заказному письму присвоен номер почтового идентификатора 80095693974437. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент рассмотрения административного дела содержит статус «Неудачная попытка вручения адресату» 27.02.2024 в 15:38.

Б. будучи надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился, своего защитника не направил, каких-либо ходатайств, объяснений, пояснений не представил, дело рассмотрено в его отсутствие.

Исследовав материалы дела № 029/04/14.3-41/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержится достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

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

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

Административным правонарушением в соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная

ответственность.

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории РФ.

Объективная сторона правонарушения совершенного Б. выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является Б.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется следующим: у Б. была возможность соблюдения требований предусмотренных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» (согласие Заявителя), однако, это требование не было соблюдено при распространении рекламы.

Таким образом, Б. совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения Б. административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-41/2024, протоколом

№ 959/24 от 21.02.2024 по делу № 029/04/14.3-41/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Т., в отсутствие представителя Общества.

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 определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключаящие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключаящих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст. 24.5 КоАП РФ не установлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, является обстоятельство совершения однородного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждающиеся материалами административного дела № 016/04/14.3-670/2023.

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение Балюры Д.О. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. Вместе с тем, по смыслу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок отношений в сфере рекламы. Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере рекламы.

Иной правовой подход к установленным действиям Б. и его противоправному поведению может породить правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых законодательством о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 5 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 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.

Руководствуясь статьями 2.4, 23.48, 29.9, а также ч. 1 ст. 14.3, ч. 2 ст. 25.1, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Б. виновным в совершении административного правонарушения,

предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему административное штрафа в размере **4 000** (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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 РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до 15 суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ 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.