

Индивидуальный предприниматель
Видякин И.А.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-1708/2023 о назначении административного наказания

31 января 2024 года г. Владивосток

13 часов 15 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 31.01.2024 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-1708/2023 в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Видякина И.А., в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

17.11.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-1097/2023 Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-1097/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

03.07.2023 в Приморское УФАС России поступили заявления <...> (вх. № 6220-ИП/23, № 6221-ИП/23) (далее также – Заявитель) относительно

получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон +<...> нежелательных смс-сообщений, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламные смс-сообщения поступили с телефонного номера с буквенным обозначением «SOBANK.ONL» следующего содержания:

- 30.06.2023 в 16:10 «Заполните заявку и узнайте лимит <https://click.su/aU4Ye>».

- 30.06.2023 в 18:10 «Предложение скоро закончится. Заполните заявку <https://click.ru/3239be>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившим смс-сообщениям Заявитель не давал.

Из информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 81 ДСП от 27.07.2023) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «SOBANK.ONL», с которого поступили смс-сообщения, были отправлены

заказчиком рассылки ИП Видякин И.А. на основании дополнительного соглашения № 6/н от 01.07.2022 к договору об оказании услуг связи № 152314542122 от 01.07.2022, заключенного между предпринимателем и ПАО «МТС».

В соответствии с пунктом 1.3, пунктом 2.1 вышеуказанного дополнительного соглашения оператор оказывает абоненту комплекс услуг Omni-Трафик, оказываемых на базе платформы «МТС OmniChannel». Согласно пункту 3.3.3 дополнительного соглашения до начала оказания услуг абонент – ИП Видякин И.А. обязан получить от пользователя предварительное согласие на их получение путем регистрации пользователя в информационных системах абонента или заказа услуг абонента иным законным образом по усмотрению абонента.

Определением (исх. от 18.08.2023 № 5689/23) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1097/2023 в отношении ИП Видякин И.А. по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

14.09.2023 Приморским УФАС России получены письменные пояснения и аудиозапись звонка от ИП Видякин И.А. из которых следует, что предприниматель совершал обзвон организаций с целью озвучивания коммерческого предложения, номер телефона +79955341987 опубликован в открытом доступе в разделе профайла организаций на сайте <https://supvdk.ru> и принадлежит организации «SUPboarding - гребля на доске стоя с веслом». Вместе с тем, предприниматель указывает, что телефонный звонок построен на системе диалога абонента и звонящего с коммерческим предложением. Для того, чтобы ознакомиться с условиями, необходимо нажать цифру 1 после приветствия, заявитель нажал 1 после чего получил смс-сообщения.

Также, предприниматель сообщил, что мобильный телефон <...> занесен в стоп лист и предложения абоненту поступать не будут.

25.09.2023 в Приморское УФАС России поступили дополнительные материалы от <...>, из которых следует, что телефонный номер <...> принадлежит Заявителю по договору об оказании услуг подвижной связи МТС от 23.09.2022. Вместе с тем, Заявитель при обращении в Приморское УФАС России ходатайствовал о привлечении лица, которое осуществило и аудиозвонок 30.06.2023 в 16:10 с телефонного номера <...> (оператор связи ПАО «ВымпелКом»). В поступившем звонке озвучивалась реклама финансовых услуг по предоставлению кредитной карты.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 111 ДСП от 29.09.2023) следует, что телефонный номер <...>, выделен по договору об оказании услуг связи в пользу ИП Видякин И.А., и был отключен 07.07.2023.

Комиссия, рассмотрев все документы и сведения имеющиеся в материалах дела установила, что реклама распространяемая посредством смс-сообщений и аудиозвонка производилась в интересах ИП Видякина И.А.

Также Комиссия отмечает, что при заключении договора на оказание услуг связи между <...> и ПАО «МТС», Заявитель проставил галочку в поле не согласен с распространением рекламной информации.

Изучив документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемая информация является рекламой и распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 указанной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В рассматриваемом случае рекламодателем и рекламопроизводителем является ИП Видякин И.А.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе 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.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 30.06.2023 (дата получения рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 18.12.2023 Приморским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-1708/2023 об административном правонарушении (исх. № 9201/23) в адрес ИП

Видякин И.А. (№80096991575050).

16.01.2024 на составление протокола об административном правонарушении ИП Видякин И.А. не явился, представлены возражения и ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 17-ЭП/24 от 09.01.2023), которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие ИП Видякин И.А.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3.1-1708/2023 (исх. от 18.01.2024 № 362/24) было направлено заказным письмом с простым уведомлением ИП Видякин И.А. (почтовый идентификатор № 80081492726735).

31.01.2024 на рассмотрение дела ИП Видякин И.А. не явился.

Установлено, что 27.01.2024 от ИП Видякин И.А. поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие предпринимателя (вх. № 767-ЭП/24).

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ИП Видякин И.А. является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ИП Видякин И.А. как рекламопроизводителя и рекламораспространителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного

правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее ИП Видякин И.А. привлекался Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (в течение года). Постановлением по делу № 025/04/14.3-884/2022 (исх. от 04.09.2023 № 6230/23) ИП Видякин И.А. признан виновным и ему назначено наказание в виде административного штрафа.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ

Признать должностное лицо - индивидуального предпринимателя Видякина И.А. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти 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.

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001869479
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000
Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001
Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитиование платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной

статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в надлежащий срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции <...>

