

Я, заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы и решение по делу № 029/05/18-809/2023, в отношении физического лица — К., по признакам нарушения требований ч. 1, ч. 2, ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе»:

Адрес: 354, К. край, г. С, шоссе, д. , кв. ;

ИНН: ,

уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

В Архангельское УФАС России (далее — Управление) из ФАС России поступило обращение С., Г.

Согласно тексту обращения на номер телефона +7, принадлежащей С., 22.06.2023 поступил телефонный звонок с номера +7-930-55-9771 с информацией рекламного характера от ПАО «ВТБ».

Номером +7 пользуется брат С. - Г.

Из обращения С. и Г. следует, что согласия на получение рекламных сообщений не давали.

Согласно стенограмме аудиозаписи, телефонный звонок содержал следующую информацию:

«- Алло.

- Здравствуйте, для Вас доступно одобрение кредита от банка ВТБ уже сегодня, для получения, нажмите один."

Согласно сервису проверки номера НИИ «Радио» (<https://www.niir.ru/>) номер +7-930-555-9771, с которого поступил звонок, принадлежит оператору связи АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее - АО «МТТ»).

В ответ на запрос Архангельского УФАС России АО «МТТ» пояснило, что Абонентский номер +7-930-555-9771 выделен абоненту – ИП М. в соответствии с заключенным Договором № 1703-GNEZDO-2133 от 17.08.2021г.

Также АО «МТТ» подтверждает факт совершения исходящего звонка 22.06.2023г. в 13:22:04 (GMT+3) с использованием абонентского номера +7-930-555-9771 на номер +7-902-708-6598.

В свою очередь, ИП М. пояснил, что является оператором связи (лицензии от 14.05.2020 № 182949, 1829550, 182951, 182952). Телефонный номер +7-930-55-9771 закреплен за абонентом К. по договору оказания услуг связи № 9184033567/31/05/23 от 31.05.2023.

Согласно тексту договора, абонентский номер +7-930-555-9771 используется только К., ИП М. данный абонентский номер в своей деятельности не использует и спорные звонки не осуществлял.

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 Заявителей было возбуждено дело № 029/05/18-809/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

По итогам рассмотрения дела № 029/05/18-809/2023 принято решение № 4885/23:

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

2. Признать К. (ИНН:), 354, край, г., шоссе, д. , кв. , рекламораспространителем, нарушившим требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать К. 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, К. является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова К. для составления протокола об административном правонарушении в его адрес регистрации было направлено Определение № 701/24 от 06.02.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определением № 701/24 К. надлежало явиться 06.03.2024 к 15 часам 00 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об административном правонарушении.

Направление Определения № 701/24 в адрес К. подтверждается Списком № 412 внутренних почтовых отправлений от 07.02.2024, где отправлению присвоен идентификационный почтовый номер № 80082693968313, которое было получено К. 02.03.2024.

В соответствии с Определением № 701/24 о возбуждении дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-95/2024 и проведении административного расследования на дату составления протокола - 06.03.2024, Определение им получено, запрошенные сведения не представлены.

Протокол № 1205/24 от 06.03.2024 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-95/2024 был составлен 06.03.2024 в отсутствие К., уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола.

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 № 364 от 07.03.2024 заказному письму присвоен номер почтового идентификатора 80082294952124. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент рассмотрения административного дела содержит статус «Вручено извещение» 19.03.2024 в 12:40.

К. 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 № 029/04/14.3-95/2024 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.

В силу ч. 1 ст. 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 К. выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является К.

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

Следовательно, К. совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения К. административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-95/2024, протоколом № 1205/24 от 06.03.2024 по делу № 029/04/14.3-95/2024 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, исключающих 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 (22.06.2024).

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, является обстоятельства совершения однородного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждающиеся материалами административного дела № 071/04/9.21-1014/2023 (исполнено 22.09.2023).

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение К. 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 К. 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 ст.ст. 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 К. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему административное штрафа в размере **2 500** (две тысячи пятьсот) 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.