

ИП ...

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/14.3-76/2022

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена
15.03.2022

Великий

В полном объеме изготовлено
18.03.2022

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) ..., рассмотрев протокол № 053/04/14.3-76/2022 от 18.02.2022 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя ... в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

02.04.2021 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица – П. о нарушении законодательства о рекламе при осуществлении телефонного вызова рекламного характера на его абонентский номер ... в сети оператора подвижной радиотелефонной связи – Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (вх. № 1958 Новгородского УФАС Росси) (далее – Заявление).

В Заявлении указывается на поступление 02.04.2021 в 11 часов 05 минут телефонного вызова следующего содержания: «...уникальное предложение от застройщика: квартиры комфорт-класса в городе Балашиха. Цены начинаются от трех миллионов рублей. Ипотека от 5 %. Хотите узнать подробнее? Нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили вам позже? Нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? Нажмите 3».

Согласно Заявлению, вызов осуществлялся с абонентского номера ...

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - 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 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признаётся реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 18 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Закона о рекламе не допускается

использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Указанный выше телефонный вызов рекламного характера адресован неопределенному кругу лиц, направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования (оказание услуг в сфере недвижимости), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, является рекламой.

При этом, из представленной заявителем аудиозаписи данного телефонного вызова следует, что вызов совершен при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание), о чем свидетельствует воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение осуществления определенной команды путем нажатия определенной клавиши в тональном режиме телефона.

Согласно информации Публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 3189 от 31.04.2021 Новгородского УФАС России), абонентский номер ... , с которого в 11 часов 05 минут 02.04.2021 был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер ..., предоставлен в пользование ИП ...

Учитывая вышеизложенное, в распространенном 02.04.2021 в 11 часов 05 минут на абонентский номер Заявителя ... с принадлежащего ИП ... абонентского номера ... исходящем рекламном вызове следующего содержания: «...уникальное предложение от застройщика: квартиры комфорт-класса в городе Балашиха. Цены начинаются от трех миллионов рублей. Ипотека от 5 %. Хотите узнать подробнее? Нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили вам позже? Нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? Нажмите 3» имеется нарушение части 2 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в использовании сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Следовательно, рекламораспространителем ненадлежащей рекламы

является ИП ..., в действиях которого содержится нарушение части 2 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в использовании сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП 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 должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении ИП ... надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрении дела лично не присутствовал, представителей не направил.

Какие-либо письменные объяснения по фактам, послужившим основаниями для возбуждения настоящего дела, ИП ... представлены не были.

Исследовав материалы дела № 053/04/14.3-76/2022 от 18.02.2022 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Протоколом и иными материалами настоящего дела об административном правонарушении подтверждается факт наличия в действиях ИП ... нарушения части 2 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в использовании сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания) при осуществлении вышеуказанного исходящего рекламного вызова, и, как следствие, факт наличия в действиях ИП ... события вменяемого административного правонарушения.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об

административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, являются общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ИП ... имел возможность и должен был изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к своим обязанностям рекламодателя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Установленные по делу обстоятельства и собранные доказательства позволяют сделать вывод о том, что административное правонарушение совершено ИП ... по неосторожности, поскольку ИП ... предвидел возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Объективные обстоятельства, делавшие невозможным выполнение ИП ... своих обязанностей рекламодателя рассматриваемой ненадлежащей рекламы, отсутствовали.

Из вышеизложенного следует, что в данном случае в действиях ИП ... содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП.

Место и время совершения административного правонарушения – г. Москва (место нахождения заявителя); 02.04.2021.

Необходимо отметить, что вышеуказанное нарушение в действиях ИП было установлено по итогам рассмотрения дела № 053/05/18-412/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (решение от 12.08.2021).

С целью устранения указанного нарушения ИП ... было выдано соответствующее предписание, которое им было исполнено в установленный срок (06.09.2021).

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП обстоятельством, смягчающим административную ответственность, в данном случае является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП некоммерческим организациям,

а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

ИП ... является субъектом малого предпринимательства (микропредприятием), что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» (<https://ofd.nalog.ru/>).

Однако необходимо отметить, что ИП ... ранее уже неоднократно привлекался к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП.

Например, ранее ИП ... за нарушение положений статьи 18 Закона о рекламе были назначены административные наказания в виде предупреждения постановлением от 13.10.2020 (в полном объеме изготовлено 16.10.2020) заместителя руководителя-начальника отдела защиты конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по делу № 048/04/14.3-775/2020 об административном правонарушении и постановлением № 68 от 25.11.2020 ВРИО руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по делу № 027/04/14.3-1529/2020 об административном правонарушении.

29.04.2021 заместителем руководителя Новгородского УФАС России на ИП ... был наложен административный штраф в размере 7 000, 00 рублей по делу № 053/04/14.3-250/2021 об административном правонарушении.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП санкция, предусмотренная за нарушение данной части настоящей статьи, установлена для должностных лиц в диапазоне от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

При определении размера штрафа за совершенное административное правонарушение должностным лицом Новгородского УФАС России учтены фактические обстоятельства дела, наличие смягчающего ответственность обстоятельства, предусмотренного статьей 4.2 КоАП, а также факт неоднократного привлечения ИП ... к административной ответственности ранее за совершение однородных административных правонарушений.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо ходатайств, отводов от ИП ... не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях рекламодателя ненадлежащей рекламы – Индивидуального предпринимателя ... административное правонарушение, выразившееся в нарушении законодательства о рекламе при распространении по сетям электросвязи с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания) 02.04.2021 в 11 часов 05 минут на абонентский номер заявителя ... с абонентского номера ... рекламного звонка следующего содержания: «...уникальное предложение от застройщика: квартиры комфорт-класса в городе Балашиха. Цены начинаются от трех миллионов рублей. Ипотека от 5 %. Хотите узнать подробнее? Нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили вам позже? Нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? Нажмите 3» (часть 2 статьи 18 Закона о рекламе), ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на рекламодателя ненадлежащей рекламы – Индивидуального предпринимателя ... административный штраф за совершенное правонарушение в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

3. Сумму штрафа Индивидуальному предпринимателю ... надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 03100643000000015000

Банк: ОТДЕЛЕНИЕ НОВГОРОД БАНКА РОССИИ//УФК ПО НОВГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ г. Великий Новгород

БИК: 014959900

Кор. счет: 40102810145370000042

ОКТМО: 49701000

Код БК: 16111601141010003140

УИН: ...

(Штрафы за нарушение законодательства о рекламе)

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России

...

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет

протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.