

Индивидуальный предприниматель
Видякин И.А.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 025/04/14.3-884/2022

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

19 июля 2023 года г. Владивосток

Я, ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю <...>, рассмотрев материалы заявления и материалы дела № 025/05/18-1286/2022 по признакам нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

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.

28.02.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-1286/2022, 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 № 025/05/18-1286/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

16.11.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 8295/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон нежелательного аудиозвонка, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

08.11.2022 в 19:01 на мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») поступил рекламный звонок с телефонного номера +79871127836 (оператор связи ПАО «МТС»), следующего содержания:

- «+79871127836:... от Совкомбанка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, её нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание бесплатные, снятие наличных без комиссий. Для того, чтобы узнать одобренный лимит - нажмите «Один».

Заявитель: Меня это не интересует.

«положили трубку».

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 поступившему телефонному звонку <...> не давал.

Из информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 134 ДСП от 01.12.2022) следует, что телефонный номер +79871127836, с которого поступил

звонок, принадлежит индивидуальному предпринимателю Видякину И.А. на основании договора об оказании услуг связи № 152314542122 от 01.07.2022.

Определением (исх. от 15.12.2022 № 8984/22) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1286/2022 в отношении индивидуального предпринимателя Видякин И.А. по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы.

20.02.2023 в Приморское УФАС России поступило ходатайство от индивидуального предпринимателя Видякин И.А. о рассмотрении дела в отсутствие представителя и письменные пояснения (вх. № 1608-ЭП/23), из которых следует что индивидуальный предприниматель совершал обзвон организации с целью озвучивания коммерческого предложения. Номер телефона <...> принадлежит организации «Адвокатский кабинет <...>» и опубликован в открытом доступе в разделе профайла организаций по адресу в интернете <https://harant.ru/company/vladivostok/advokatskij-kabinet-dynda-d-a/>. По мнению ответчика, размещение организацией контактов происходит самостоятельно представителем организации и подразумевает под собой согласие на использование средств связи с организацией, в том числе для коммерческих предложений.

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия признает рассматриваемый рекламный аудиозвонок ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, Комиссия отмечает, что согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а так же путем поступления рекламного аудиозвонка или коммерческого предложения не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

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 12.02.2018 N 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016).

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе»,

ответственность

за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В рассматриваемом случае рекламораспространителем является индивидуальный предприниматель Видякин И.А.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Предварительное согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента, однозначно установить и подтвердить, кто именно предоставил такое согласие.

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», где индивидуальный предприниматель Видякин И.А. является рекламораспространителем.

По решению Комиссии индивидуальному предпринимателю Видякин И. А. выдано предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьей 28.1, пунктом 62 статьи 28.3 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении должностного лица индивидуального предпринимателя Видякин И.А. дело № 025/04/14.3-884/2022 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП, выразившемся в распространении ненадлежащей рекламы.

2. Законному представителю индивидуального предпринимателя Видякин И. А. либо иному уполномоченному лицу с надлежаще оформленной доверенностью на участие в производстве по делу № 025/04/14.3-884/2022 (при себе иметь паспорт) **явиться в 11 часов 00 минут 18.08.2023** по адресу: г. Владивосток, ул. 1-я Морская, д. 4, каб. 442, тел. (423)2-412-061 для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП в случае неявки надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения дела физического лица, или законного представителя физического лица, законного представителя или защитника юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие.

Разъясняю, что в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В случае невозможности обеспечения явки возможно заявление ходатайства о составлении и подписании протокола, а так же рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Ведущий специалист - эксперт
отдела контроля органов власти

2023-5039