Индивидуальному предпринимателю

Буркову А.Д.

ул. Фурманова …….. ,

пос. Северный коспашский, г. Кизел,

Пермский край, 618381

ул. Екатерининская, д. 122, …….. ,

г. Пермь, 614015

……..

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.3-549/2021

об административном правонарушении

12 августа 2021г. ***г. Тула 9 ча***
30 минут

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федералы антимонопольной службы по Тульской области …….. , рассмотрев протоко материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-549/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимат Буркова Артема Дмитриевича …….. , в отсутствие последнего, уведомленн надлежащим образом в соответствии со статьей 165.1 Гражданского коде Российской Федерации (далее – ГК РФ), определение о назначении места и врем рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-549/202

28.07.2021г. (исх. 2/4254), направленное заказной корреспонденцией с почтог идентификатором 30099161402090, 05.08.2021г. прибыло в место вручения, кроме то вышеуказанное определение 28.07.2021г. направлено по электронной по предпринимателя Буркова А.Д. - ……..

УСТАНОВИЛА:

27.04.2021г. в 11:58 на телефонный номер гр. …….. с номера: +7(988)199-77-15, предварительного согласия абонента поступил телефонный звонок, в ходе котор Заявителю поступило предложение об открытии собственного бизнеса, о ч свидетельствует аудиозапись телефонного разговора, представленная Заявите в качестве приложения к заявлению (вх. 2435 от 28.04.2021г.).

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержа интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федеральн закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), являе рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» распространение рекл по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонн факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при усло предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. П этом реклама признается распространенной без предварительного согла абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что та согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекрат распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с та требованием.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федеральн закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том чи посредством использования телефонной, факсимильной, подвиж радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительн согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или теле поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получе предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвя

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой фор достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получе рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Исходя из нормы части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» не допускае использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применени средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия челов (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

В Письме ФАС от 26.12.2019г. № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что частью 2 статьи 18 Закона рекламе» установлен запрет на использование сетей электросвязи распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набо абонентского номера без участия человека (автоматическое дозваниван автоматическая рассылка).

То есть, для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему такого сообще использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без учас человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки);

- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообще осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномо антимонопольный орган должен обладать документами и доказательство необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, представленная абонентом антимонопольн органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоне заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательно звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать выво том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средс выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматичес дозванивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Закона рекламе».

В нарушение указанных норм индивидуальный предприниматель Бурков А совершил телефонный звонок с предложением услуг рекламного характера ..... , исходя из записи которого можно сделать вывод о том, что воспроизво запись не человек, а робот.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекла рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распростране рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Оператором телефонного номера +7(988)199-77-15 является ОАО «Межрегиональ Транзиттелеком» (далее – ООО «МТТ»).

Исходя из информации, представленной ОАО «МТТ» (вх. № 2558 от 11.05.2021г., вх

2855 от 20.05.2021г.), абонентский номер +7(988)199-77-15 выделен ООО «Интеллин» основании Договора № 564-GNEZDO-19/29 от 22.03.2019г.

Согласно сведениям и документам, представленным ООО «Интеллин» (вх. № 2949 25.05.2021г., вх. № 3018 от 28.05.2021г., вх. № 3060 от 01.06.2021г.), Общество оказыв услуги связи ООО «Интелнэт Коммуникации» на основании Договора № 2864-1/728 01.03.2012г.

01.07.2020г. между ООО «Интеллнэт Коммуникации» и индивидуалы предпринимателем Бурковым А.Д. заключен Договор № 62/УСН на предоставле услуг связи (далее - Договор № 62/УСН), согласно которому Общество оказыв индивидуальному предпринимателю Буркову А.Д. услуги связи, а послед принимает и оплачивает названные услуги. Также между указанными лиц заключены (подписаны) Дополнительное соглашение № 1 от 01.07.2020г. к Договор 62/УСН, Бланк заказа на услугу телефония № 6-Т от 28.12.2020г. (далее – Бланк зак № 6-Т), Акт от 28.12.2020г. о начале предоставления услуг к Бланку заказа № 6- соответствии с последним телефонный номер +7(988)199-77-15 выде индивидуальному предпринимателю Буркову А.Д.

Исходя из представленных ООО «Интеллин» пояснений (вх. № 3018 от 28.05.202 следует, что в рамках технической заявки индивидуального предпринимат Буркова А.Д., возможность использования телефонного номера +7(988)199-77-15 том числе 27.04.2021г. в 11:58 (момент совершения рекламного звонка Заявител представлена ООО «Виджет».

Соответствующих договоров и (или) иных документов, подтверждающих перед телефонного номера +7(988)199-77-15 ООО «Виджет», ООО «Интеллин» представило.

Таким образом, лицом, которому выделен телефонный номер +7(988)199-77 является индивидуальный предприниматель Бурков А.Д.

О поступлении вышеуказанного телефонного звонка с номера +7(988)199-77-15 номер Заявителя свидетельствует детализация оказанных услуг связи по ном ..... , за 27.04.2021г. в 11:58, представленная оператором связи последнего – П «ВымпелКом» (вх. 2863 от 20.05.2021г.).

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственно за вышеуказанное нарушение несет рекламораспространитель, в данном случа индивидуальный предприниматель Бурков А.Д.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствую требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей

27.07.2021г. предприниматель Бурков А.Д. представил в Управление письмен пояснения (вх. 4156), которыми указал на то, что в соответствии с Письмом Ф России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О ненадлежащих доказательствах выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекла антимонопольному органу следует направить гражданину разъяснения невозможности возбуждения дела в случае поступления заявления, в котор

отсутствует фотография (изображение) поступившего SMS-сообщения, ро уведомления либо аудиозаписи телефонного звонка с нежелательной рекламой.

Также предприниматель указал на то, что номером телефона +7(988)199-77-15 мо пользоваться иные лица.

В материалах дела № 071/04/14.3-549/2021 имеется аудиозапись телефонн разговора, представленная Заявителем в качестве приложения к заявлению (вх. 2 от 28.04.2021г.).

Доказательств того, что номером телефона +7(988)199-77-15 могут пользоваться также пользовались в момент совершения телефонного звонка рекламн характера иные лица, индивидуальным предпринимателем Бурковым А.Д. представлено.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российс Федерации (далее - КоАП РФ) установлено, что наруше реламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложе административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати ты рублей.

С учетом вышеуказанного должностное лицо – индивидуальный предпринимат Бурков А.Д. подлежит привлечению к административной ответственности нарушение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение предпринимателем Бурковым А.Д. пункта 1 статьи 18 Закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 11 часов 58 минут 27 апреля 2021 года (момент совершения телефонного звонка);
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте АО «Почта Росс (https://www.pochta.ru/), определение о назначении места и времени рассмотре дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-549/2021 от 28.07.20 (исх. 2/4254), направленное заказной корреспонденцией по адресу регистра предпринимателя Буркова А.Д. - Пермский край, г. Кизел, пос. Север коспашский, ул. Фурманова, …….. , 618381, с почтовым идентификатор 30099161402090, 05.08.2021г. прибыло в место вручения.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещен требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообще ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило ли

которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно пункту 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданск кодекса Российской Федерации" (далее - постановление Пленума ВС РФ N индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридиче значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в еди государственном реестре индивидуальных предпринимателей, а также р отсутствия по указанному адресу своего представителя. Сообщения, доставлен по названному адресу, считаются полученными, даже если соответствующее л фактически не находится по указанному адресу.

Исходя из вышеизложенного, определение о назначении места и врем рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-549/202 28.07.2021г. (исх. 2/4254), направленное по адресу регистрации должностного ли индивидуального предпринимателя Буркова А.Д. - г. Пермь, ул. Екатерининская 122, оф. …….. , 614015, считается полученным последним.

Помимо этого, вышеуказанное определение направлялось по электронной по предпринимателя Буркова А.Д. - ……..

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Бурковым А.Д., подтверждается протоколом делу № 071/04/14.3-549/2021 об административном правонарушении от 28 июля 2 года, а также материалами настоящего дела.

Пояснений по настоящему делу от индивидуального предпринимателя Буркова А., адрес Управления не поступало.

Срок давности привлечения, к административной ответственности должностн лица – индивидуального предпринимателя Буркова А.Д., установленный часты статьи 4.5 КоАП РФ, за нарушение рекламного законодательства, на мом вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывае характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административ ответственность, и обстоятельства, отягчающие административ ответственность.

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Буркова А установлено отягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 2 части статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административн правонарушения, то есть совершение административного правонарушения период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию совершение однородного административного правонарушения.

Индивидуальный предприниматель Бурков А.Д. привлекался к административ ответственности за совершение административного правонаруше

предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ: постановление № 023/04/14.3-4161/2020 14.09.2020г., постановление № 023/04/14.3-3798/2020 от 14.09.2020г., постановление 023/04/14.3-4161/2020 от 14.09.2020г., постановление № 086/04/14.3-1338/2020 15.09.2020г., постановление № 023/04/14.3-4126/2020 от 09.10.2020г., постановление 050/04/14.3-2224/2020 от 09.03.2021г., постановление № 071/04/14.3-438/2021 09.07.2021г.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.3, частью 1 статьи 1 статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Буркова Арте Дмитриевича**, зарегистрированного по адресу: г. Пермь, ул. Екатерининская, д. …….. , 614015, **виновным** в совершении административного правонарушен ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ **назначить ему наказание** в виде **административного штрафа в размере 20 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 д со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подле зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула Банка России//УФК по Тульской области г. Тула

Номер банковского счета 40102810445370000059

Номер казначейского счета 03100643000000016600

БИК 017003983

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управле Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от ***12 августа 2021 г за нарушение законодательства о рекламе.***

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, ли привлеченное к административной ответственности, направляет должностному ли вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок вле наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченн административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административ арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидес часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 ст 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может б обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получе копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административн правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного д обжалования постановления по делу об административном правонарушении, ес указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела .....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 12 августа 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 27 августа 2021 года

Срок исполнения постановления – 26 октября 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 26 октября 2021 года