

Постановление 511

ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 048/04/19.8-511/2023

04 августа 2023 года г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 03 августа 2023 года

Постановление в полном объеме изготовлено 04 августа 2023 года

Я, заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области <...>, рассмотрев дело об административном правонарушении № 048/04/19.8-511/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: 183513110600; ОГРНИП: **322183200030175**; дата регистрации ИП — 19.05.2022; адрес: <...>), по ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В Липецкое УФАС России из ФАС России (исх. № 08/35426/23) поступило (вх. № 3674-ЭП от 05.05.2023) заявление гражданина <...> (далее - Заявитель) о том, что 11.04.2023 года в 14 часов 22 минуты на его абонентский номер +7<...> поступил звонок рекламного характера с номера +7<...>, содержащий рекламу от АО «Альфа-Банк», без его предварительного согласия на получение рекламы.

Заявитель представил запись телефонного звонка с номера +7<...> 11.04.2023 года в 14 часов 22 минуты. Текст записи: «(З: Алло) Добрый день! Меня зовут Анна. Вы зарекомендовали себя как добросовестный клиент «Альфа-Банка». Звоню Вам с выгодным предложением. Удобно прослушать информацию? (З: Удобно) Спасибо. Буквально один вопрос. Скажите, пожалуйста, кредитной картой Альфа-Банка пользуетесь? (З: Нет) Банк предлагает усилить Ваши возможности с помощью получения кредитной карты с повышенным начислением кэшбека на все покупки и бесплатным обслуживанием. С помощью этой карты Вы получаете 60 дней льготного периода и доступный лимит до 300 тысяч рублей. Выпуск и обслуживание карты — бесплатно. Как Вам такое предложение? (З: Спасибо, не интересно) Хорошо, всего доброго. До свидания». Продолжительность записи: 00 минут 47 секунд.

Факт поступления звонка с номера +7<...> на номер заявителя 11.04.2023 года в 14 часов 22 минуты подтверждается детализацией звонков оператора мобильной связи ПАО «МТС». Продолжительность звонка: 00 минут 48 секунд.

В соответствии с частью 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 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение

рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ПАО «Вымпелком» в ответе на запрос указал, что абонентский номер +7<...>, с которого осуществлен рекламный звонок, принадлежит ИП <...> (ИНН: 183513110600; ОГРНИП: 322183200030175; дата регистрации ИП — 19.05.2022; адрес: <...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 26.05.2022 г.

В ответ на запрос (исх. ТБ/3382/23 от 18.05.2023) ИП <...> подтвердила (вх. 4106-ЭП/23 от 22.05.2023) факт осуществления звонка на номер Заявителя, а также отсутствие согласия Заявителя. В ответе на запрос указан адрес ИП <...> - <...>, а также электронная почта <...>@**mail.ru**; ответ на запрос УФАС поступил с электронной почты <...>@**mail.ru**.

На основании изложенного, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...> (ИНН: 183513110600) поскольку без согласия абонента осуществила распространение рекламы на телефонный номер +7<...>.

Вместе с тем, ИП <...> заявила, что осуществила звонок случайно, по ошибке, какой-либо цели звонка не имела, что прямо противоречит имеющейся в материалах записи звонка. Кроме того, согласно выписке из ЕГРИП, основным видом деятельности ИП <...> (ИНН: 183513110600) является 63.11 Деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность; дополнительными: 73.11 Деятельность рекламных агентств; 82.20 Деятельность центров обработки телефонных вызовов.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" (далее — Закон о рекламе), юридические лица, физические лица и индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые документы, к которым относятся в том числе материалы фотосъемки, аудио- и видеозаписи, информационные базы, банки данных и носители информации, а также копии таких документов, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, и обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о рекламе, неисполнение требований части 1 настоящей статьи влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Согласно ч. 6 ст. 19.8 "Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее - КоАП РФ), непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Таким образом, представив в ответе на запрос (исх. ТБ/3382/23 от 18.05.2023) недостоверную, неполную информацию о цели и содержании рекламного звонка, а также не предоставив в антимонопольный орган запрашиваемые документы, ИП <...> совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении ИП <...> установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что она нарушила ч. 1 ст. 34 Закона о рекламе.

Субъект правонарушения – индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: 183513110600; ОГРНИП: 322183200030175; дата регистрации ИП — 19.05.2022; адрес: <...>).

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как ИП <...> не проявила ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от нее в целях надлежащего исполнения законодательно установленных обязанностей, не приняла всех необходимых мер для соблюдения требований законодательства, не осуществила надлежащего контроля за соблюдением требований законодательства о рекламе, тем самым совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк.

Время совершения административного правонарушения — 22.05.2023.

На процедуру составления протокола ИП <...> не явилась. От ИП <...> в

ответ на уведомление о составлении протокола поступил ответ (объяснительная) (вх. 4407-ЭП/23 от 31.05.2023), в котором она подтвердила факт осуществления звонка абоненту <...>, указала, что совершила звонок по случайности и без умысла, признала вину, ходатайствовала о замене административного штрафа предупреждением, а также ходатайствовала о составлении протокола в ее отсутствие. В объяснительной указан адрес ИП <...> - <...>, а также электронная почта <...>@mail.ru; объяснительная поступила с электронной почты <...>@mail.ru.

Руководствуясь ч. 4.1 ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составлен в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении и определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 048/04/19.8-511/2023 направлены лицу, в отношении которого он составлен, по указанному в ответе на запрос (вх. 4106-ЭП/23 от 22.05.2023) и объяснительной (вх. 4407-ЭП/23 от 31.05.2023) адресу и адресу электронной почты <...>@mail.ru.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением от 21.06.2023 № ДШ/4207/23 рассмотрение дела № 048/04/19.8-511/2023 назначено на 03.07.2023 на 14 часов 30 минут. На рассмотрение дела 03.07.2023 ИП Ижболдина Л.Р. или ее представитель не явились, ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие не поступало. В целях соблюдения прав и законных интересов лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, определением от 03.07.2023 № ДШ/4549/23 срок рассмотрения дела № 048/04/19.8-511/2023 продлен до 05 августа 2023 года. Рассмотрение дела назначено на 03.08.2023 на 14 часов 30 минут. Определение № ДШ/4549/23 направлено заказным письмом с уведомлением по адресу <...> и по электронной почте <...>@mail.ru.

На рассмотрение дела 03.08.2023 ИП <...> или ее представитель не

явились, ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие не поступало.

Согласно ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики **извещаются** или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. Если лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, заявило ходатайство о направлении извещений по иному адресу, суд, орган или должностное лицо, в производстве которых находится дело, направляет извещение также по этому адресу. В этом случае извещение считается врученным лицу, участвующему в производстве по делу об административном правонарушении, если извещение доставлено по указанному таким лицом адресу.

В соответствии с п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

С учетом изложенного, а также поступившей в Липецкое УФАС России объяснительной ИП <...> (вх. 4407-ЭП/23 от 31.05.2023), ИП <...> уведомлена надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 048/04/19.8-511/2023.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, дело № 048/04/19.8-511/2023 рассмотрено в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим

правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч.ч. 1, 3 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 настоящим Кодексом.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 4 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена

административная ответственность, за исключением случаев, предусмотренных частью 5 настоящей статьи.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ, является установленной.

В ходе рассмотрения должностным лицом рассмотрена возможность квалификации правонарушения как малозначительного в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ. Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...> несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений,

предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Соответственно, предоставление ИП <...> недостоверной, неполной информации о цели и содержании рекламного звонка, о лице, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также не предоставление в антимонопольный орган запрашиваемых документов, имеющих значение для всестороннего и полного исследования материалов дела, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы и в сфере государственного контроля за соблюдением требований законодательства.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения ИП <...> как исключительный, не установлено, а лицом таковых не приведено.

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Так же, указанным выше письмом, ИП <...> заявила ходатайство о применении в отношении нее ст. 4.1.1 КоАП РФ и замене наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Заявленное ходатайство должностным лицом рассмотрено и установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 — 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 — 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Таким образом в удовлетворении заявленного ходатайства о замене наказания в виде штрафа на предупреждение должностным лицом отказано.

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

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь 3.2, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: 183513110600; ОГРНИП: 322183200030175; дата регистрации ИП — 19.05.2022; адрес: <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **2 000 (двух тысяч)** рублей.

В соответствии с ч. 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный 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 статьёй 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Сумму штрафа за нарушение антимонопольного законодательства надлежит уплатить по

следующим реквизитам:

УФК по Липецкой области (Липецкое УФАС России л/с № 04461056940);

БИК 014206212

ЕКС № 40102810945370000039

Казначейский счет 03100643000000014600

ИНН 4826018513

КПП 482601001

ОКТМО 42701000

КБК 16111601191019000140

УИН 16100500000001733682

Оплата штрафа по постановлению 048/04/19.8-511/2023 за ИП <...>

Заверенную копию документа, подтверждающую уплату штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу: 398050, г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, каб. 515А; эл.почта: to48@fas.gov.ru.

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

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней 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.

Дата вступления постановления в силу _____

Дата направления постановления в ФССП России _____

Заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного
контроля на товарных и финансовых рынках

<...>

Исп.<...>

тел.8(4742) <...>

2023-6487