

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 3-24/29-2017

об административном правонарушении

22 декабря 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 3-24/29-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, без его участия.

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 15.12.2017 № 3-24/29-2017 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-инспектором отдела контроля органов власти и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении индивидуального предпринимателя, в связи с совершением правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса административного правонарушения Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Материалов дела от 15.12.2017 № 3-24/29-2017 протокола об административном правонарушении от 15.12.2017 № 3-24/29-2017 материалов дела следует.

В Пензенском УФАС России было рассмотрено дело № 3-01/26-2017 о нарушении законодательства о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя по делу о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Реклама, размещаемая индивидуальным предпринимателем, решением Пензенского УФАС России от 27 ноября 2017 года в соответствии с частью 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 14.3 настоящего Кодекса.

В ходе рассмотрения настоящего дела индивидуальный предприниматель не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС России представил ходатайство о рассмотрении данного административного дела без его участия. Кроме того, факт

ушения законодательства о рекламе признал. Каких-либо ходатайств не влял.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к дующему.

т совершения индивидуальным предпринимателем действий по пространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о ушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными азательствами.

атериалов настоящего административного дела и дела о нарушении зодательства о рекламе № 3-01/26-2017 следует, что на абонентские номера ителя +7... в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» поступил телефонный ик с рекламой следующего содержания: «Добрый день, меня зовут... Звоню из компании АВАНТ. Приглашаю Вас на 5 посещений без оплаты и паспорта ознакомления с компанией, которая занимается продажей низкочастотных ататов. Мы работаем на южно-корейском аппарате Дайри. Он стимулирует о человека через кисти рук, стопы и области живота при помощи волн низкой готы, работает на клеточном уровне, не проникая в клетку, чем и отличается от опроцедур. Это не ток, поэтому противопоказания минимальные – это ология, наличие кардиостимулятора, беременность и лактация. Как я уже зала, паспорт и деньги не нужны! С собой нужно взять только влажные ферки, сменную обувь и бутылочку питьевой воды, достаточно 0,5. Сейчас я у запись на сегодня или на завтра. В какой половине дня Вам удобно?». Дата и мя поступления рекламы 28.09.2017 в 10:17.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на злечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эктом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности о мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона зльзуются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том ле работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного дения в оборот.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть знее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта ламирования.

им образом, под рекламой понимается определенная эрсонифицированная информация, направленная на продвижение эделенного объекта рекламирования, даже если она направляется по

деленному адресному списку.

счет одновременного информирования большого количества людей реклама позволяет ознакомить потребителей с товарами, услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить определенные организации, товары и услуги из всего существующего ассортимента.

Информация о продаже низкочастотных аппаратов, распространяемая посредством использования телефонной связи, подпадает под понятие рекламы, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товару (услуге), способствует его продвижению на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы средствами электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при наличии 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.

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

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В ходе рассмотрения дела установлено, что телефонный номер <...> ... выделены абоненту Л... на основании договора о предоставлении услуг связи с ПАО «МТС».

Рекламное сообщение поступило с номера +7....

Взысканиями УФАС России в адрес ПАО «МТС», ООО «Т2 Мобайл» направлены запросы (исх. от 29.09.2017 №4143-3, 19.10.2017 №4425-3) о предоставлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщение.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл», номер <...> ... выделен индивидуальному предпринимателю.

Таким образом, рекламодателем сообщений является индивидуальный предприниматель.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия предварительного согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность доказывать, что такое

асие было дано.

им образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при звии получения на это предварительного согласия лица, которому надлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об зании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого асия должен рекламораспространитель, а в случае отсутствия таких азательств реклама признается распространенной без предварительного асия абонента.

индивидуальным предпринимателем не представлены доказательства того, что , процессе телефонных звонков с рассматриваемой рекламой было получено асия Абонента мобильного телефона +7... Л... на получение рекламного бщения.

ериалами дела № 3-01/26-2017 по признакам нарушения законодательства сийской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, что сматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский ер <...> ... без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) олучение рекламы.

им образом, реклама продажи низкочастотных аппаратов распространялась едством использования телефонной связи с нарушением требований части 1 ыи 18 ФЗ «О рекламе».

етственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии : статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи)З «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем ेतся лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в ой форме и с использованием любых средств.

им образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее тическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения ребителей.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства детельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном ае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую аму, т.е. ее рекламораспространителя – индивидуального предпринимателя

амораспространитель обязан соблюдать требования статьи 18 ФЗ «О ламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том ле посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при тствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

ствия индивидуального предпринимателя были квалифицированы Комиссией женского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения нодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О

ламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательством, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 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 до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Время совершения административного правонарушения: сентябрь 2017 года.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, в действиях индивидуального предпринимателя, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно ч. 1 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.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

С учетом того, что в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами административной ответственности индивидуального 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 значение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или зна субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекался. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

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

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Согласно ст.51 Конституции Российской Федерации:

«Лицо не обязано свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Согласно с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого

этся производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с законом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного ИП административного правонарушения, тяжесть последствий, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение 10 дней 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.