

Индивидуальному підприємця

Старкову С.А.

ул. Челюскинцев, ..... ,

г. Пермь, 614094

ss@zvonobot.ru

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания**

**по делу № 071/04/14.3-733/2021**

**об административном правонарушении**

**8 ноября 2021г.**

**г. Тула**

**9 часов**

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральное антимонопольной службы по Тульской области ..... , рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-733/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Старкова Сергея Анатольевича ..... , по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административной ответственности (далее – КоАП РФ), в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом в соответствии со статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), определение

отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/733/2021 от 28.10.2021г. (исх. № 2/6477), направленное по адресу регистрационного индивидуального предпринимателя Старкова С.А. заказной корреспонденцией почтовым идентификатором 30099164331618, ожидает адресата в месте вручения 03.11.2021г., дополнительно указанное определение направлено на электронную почту индивидуального предпринимателя Старкова С.А. – ss@zvonobot.ru,

#### УСТАНОВИЛА:

29.05.2021г. в 12:36 на телефонный номер гр. .... с телефонного номера +79584001 без предварительного согласия абонента поступил телефонный звонок рекламного характера (реклама об открытии собственного бизнеса).

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

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 в некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Оператором телефонного номера +79584001167 является ОАО «МТТ».

Согласно документам и информации, представленным ОАО «МТТ» (вх. № 432/30.07.2021г.), телефонный номер +79584001167 выделен индивидуальному предпринимателю Старкову С.А. на основании Договора № 1195-GNEZDO-20/24.11.2020г.

Поступление входящего голосового вызова от 29.05.2021г. в 12:36 с номером +79584001167, принадлежащего предпринимателю Старкову С.А., на телефонный номер Заявителя ..... подтверждается детализацией входящих голосовых вызовов, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 3704 от 01.07.2021г.).

Исходя из вышесказанного, предприниматель Старков С.А. признается рекламораспространителем.

В нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» предприниматель Старков С.А. распространил 29.05.2021г. в 12:36 рекламу посредством телефонной связи, без предварительного согласия абонента гр. .... .

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламораспространитель, в данном случае индивидуальный предприниматель Старков С.А.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

27.08.2021г., в ответ на определение в возбуждении дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-733/2021 и проведении административного расследования от 20.08.2021г. (исх. № 2/4748), в Управление поступили письменные пояснения индивидуального предпринимателя Старкова С.А. (вх. № 4966), в которых последний ссылается на Письмо ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19, содержащих доказательства при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», исходя из которого установление наличия / отсутствия признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» без ряда дополнительных документов и сведений (фотография (изображение) поступившего SMS-сообщения и push-уведомления, аудиозапись телефонного звонка с нежелательной рекламой, детализация выписки абонентскому номеру за период получения рекламы) не представляется возможной.

Управление отмечает, что в материалах настоящего дела имеются:

1) аудиозапись телефонного звонка, осуществленного 29.05.2021г. в 12:36

телефонного номера +79584001167 на телефонный номер ..... , предоставлен последним, в которой Заявителю предлагают оказать помощь в открытии собственного бизнеса с использованием списка проверенных франшиз;

2) детализация входящих вызовов на абонентский номер гр. .... , подтверждающая поступление на его номер телефонного звонка от 29.05.2021г. в 12:36 с номером +79584001167, принадлежащего предпринимателю Старкову С.А. (вх. № 3704 от 01.07.2021г.).

Вышеназванные документы позволяют антимонопольному органу сделать вывод о наличии в действиях индивидуального предпринимателя Старкова С.А. нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, довод индивидуального предпринимателя Старкова С.А. о том, что антимонопольного органа имеются неустранимые сомнения в его виновности в совершении правонарушения, которые в соответствии с частью 4 статьи 1.5 КоАП РФ должны трактоваться в пользу лица, привлекаемого к административной ответственности, не может быть принят Управлением.

С учетом вышеуказанного должностное лицо – индивидуальный предприниматель Старков С.А. подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение предпринимателем Старкова С.А. пункта 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 12 часов 36 минут 29 мая 2021 года (момент совершения телефонного звонка);
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

На момент рассмотрения настоящего дела, документы, подтверждающие предварительное согласие абонента ..... на получение им рекламы от 29.05.2021 12:36 с телефонного номера +79584001167, индивидуальным предпринимателем Старковым С.А. не представлены.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-733/2021 от 28.10.2021г. (исх. № 2/6477), направленное заказной корреспонденцией по адресу регистрационного места жительства предпринимателя Старкова С.А. - г. Пермь, ул. Челюскинцев, ..... , 61409, почтовым идентификатором 30099164331618, прибыло в место вручения 03.11.2021г.

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

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило в адрес которого оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно пункту 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 2 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - постановление Пленума ВС РФ N 2) индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, а также в случае отсутствия по указанному адресу своего представителя. Сообщения, доставленные по названному адресу, считаются полученными, даже если соответствующее / фактически не находится по указанному адресу.

Исходя из вышеизложенного, определение об отложении рассмотрения дела административном правонарушении № 071/04/14.3-733/2021 от 28.10.2021г. (исх. 2/6477), направленное заказной корреспонденцией по адресу регистрационного предпринимателя Старкова С.А. - г. Пермь, ул. Челюскинцев, д. .... , 614 считается полученным последним.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Старковым С.А. подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-733/2021 об административном правонарушении от 20.09.2021г. (№ 2/5327), а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Старкова С.А. к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Старкова С.А. установлено отягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

Индивидуальный предприниматель Старков С.А. привлекался к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ: постановление № 071/04/14.3-481/2021 от 22.07.2021.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в действиях индивидуального предпринимателя Старкова С.А. в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

## ПОСТАНОВИЛА:

**Признать** должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Старкова Сея Анатольевича**, зарегистрированного по адресу: г. Пермь, ул. Челюскинцев, . 614094, **виновным** в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ **назначить ему наказание** в виде **административного штрафа в размере 4000 (чет тысячи) 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:** УФК по Тульской области (Управление Федеральной антимонополь службы по Тульской области)

ИНН 7107026090

КПП 710601001

**КБК** 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

**Банк получателя:** ОТДЕЛЕНИЕ ТУЛА БАНКА РОССИИ//УФК по Тульской области г. Тул

**Номер банковского счета:** 40102810445370000059

**Номер казначейского счета:** 03100643000000016600

**БИК:** 017003983

**Назначение платежа** – административный штраф по постановлению Управле Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **8 ноября 2021 год** **нарушение законодательства о рекламе.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченн административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановле **по факсу 359365**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок вл наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплачен административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арес срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административ правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного обжалования постановления по делу об административном правонарушении, € 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 наложении штрафа – 8 ноября 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 22 ноября 2021 года

Срок исполнения постановления – 21 января 2022 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 21 января 2022 года