

Гр. Т.Ю.И.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-4523/2023

19 октября 2023 г.

г. Краснодар

... Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-4523/2023, возбужденного в отношении гр. Т.Ю.И. (...) протоколом об административном правонарушении от 06.09.2023г по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении от 15.11.2022 г. в 09:16 по г. Москве (16:16 по г. Владивостоку) посредством смс сообщения с номера рекламы содержания: «СКИДКИ ДО 1 МЛН.Р НА КВАРТИРЫ! СКОРО СДАЧА ДЕВЕЛОПМЕНТ/ЮГ», с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-4523/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - гр. Т.Ю.И.

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. Б.П.А. (вх.670-ЭП/23 от 12.03.2023 г.) (далее – Заявитель) по факту распространения от 15.11.2022 г. в 09:16 по г. Москве (16:16 по г. Владивостоку) посредством смс сообщения с номера рекламы содержания: «СКИДКИ ДО 1 МЛН.Р НА КВАРТИРЫ! СКОРО СДАЧА ДЕВЕЛОПМЕНТ/ЮГ», без согласия Заявителя.

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/18-1145/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя гр. Т.Ю.И.

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09.06.2023 г. (в полном объеме 15.06.2023г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация, размещенная по указанным выше адресам, является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Гр. Б.П.А. были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ 4235-ЭП/23; № 4248-ЭП/23 от 08.02.2023 г.) из которых следует, что: «Договор оказания услуг сотовой связи от 17 февраля 2016 г. мной был заключен на абонентский номер В последующем в мобильном приложении оператора сотовой связи я сменил вышеуказанный номер на На данный номер я получил смс-сообщение о незаконной рекламе. От оператора сотовой связи я не успел получить справку о том, что абонентский номер ... принадлежит мне, но мне предоставили детализацию звонков и смс-сообщений абонентского номера ... (что подтверждает факт владения данным номером телефона). Детализация получена на 15 ноября 2022 года. Из нее видно, что на мой номер телефона ... поступило смс-сообщение от абонентского номера ... в 9:16 (время Московское)».

Кроме того гр. была представлена справка от оператора сотовой связи, подтверждающая факт принадлежности абонентского номера ... (вх. № 5810-ЭП/23 от 23.02.2023 г.).

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Скартел» был направлен запрос (исх. № ТО/3427/23 от 10.02.2023 г. исх. № ТО/3426/23 от 10.02.2023 г.) о предоставлении информации:

- копию договора об оказании услуг связи, заключенного между ООО «Скартел» и абонентом телефонного номера + ... гр. Б.П.А. (Заявитель сообщает, что сменил вышеуказанный номер на номер телефона +....);

- доказательства того, что Заявитель сменил номер + на номер телефона + ...);

-распечатки детализации номера абонента с отметкой о получении абонентом номера рекламы распространенной посредством смс-сообщения, полученного абонентом 15.11.2022 в 16 часов 16 минут с номера (как указывает Заявитель на скриншоте телефона время указано 16 часов 16 минут, так как Заявитель находится во Владивостоке, разница между Москвой и Владивостоком + 7 часов) за весь день – 15.11.2022 г;

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключенного

ООО «Скартел» с контрагентом, направившим с номера посредством смс-сообщения, информацию полученную абонентом номера ..., 15.11.2022г. в 16 часов 16 минут (09 часов 16 минут с учетом разницы во времени Москва-Владивосток);

- сведения о лице, направившем информацию с номера + ... посредством смс-сообщения, информацию полученную абонентом номера +..., 15.11.2022г. в 16 часов 16 минут, с приложением документального подтверждения.

От ООО «Скартел» поступили письменные объяснения и документы (вх. № 5851-ЭР/23 от 21.02.2023 г.) из которых следует, что сертифицированной информационно-биллинговой системой оператора ООО «Скартел» зафиксировано смс-сообщение, направленное 15.11.2022 в 09:16:31 (по московскому времени) с абонентского номера на абонентский номер +...

Абонентский номер отправителя + ... выделен ООО «Скартел» по договору об оказании услуг связи № от 15.11.2022 гр Т.Ю.И. (договор прилагается).

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является гр. Т.Ю.И.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного, в действиях гр. Т.Ю.И. при распространении рекламы от 15.11.2022 г. В 09:16 по г. Москве (16:16 по г. Владивостоку) посредством смс сообщения с номера рекламы содержания: «СКИДКИ ДО 1 МЛН.Р НА КВАРТИРЫ! СКОРО СДАЧА ДЕВЕЛОПМЕНТ/ЮГ», установлено нарушение ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», поскольку 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.

На основании изложенного, рассмотрение дела было отложено на 19.05.2023 г. в 11:00 для предоставления гр. Т.Ю.И. пояснений относительно вышеуказанного.

На рассмотрение дела № 023/05/18-1145/2023 19.05.2023 г. гр. Т.Ю.И. не явилась, документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представлены.

На основании изложенного, рассмотрение дела было отложено на 09.06.2023 г. в 11:30 для предоставления гр. Т.Ю.И. письменных пояснений относительно вышеуказанного.

На рассмотрение дела № 023/05/18-1145/2023 09.06.2023 г. гр. Тимофеева Ю.И. не явилась, документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представлены.

В соответствии с п. 6 Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях должны быть предприняты меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение распространения 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, 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.

Таким образом, в действия гр. Т.Ю.И., выразившиеся в распространении рекламы 15.11.2022 г. в 09:16 по г. Москве (16:16 по г. Владивостоку) посредством смс сообщения с номера + рекламы содержания: «СКИДКИ ДО 1 МЛН.Р НА КВАРТИРЫ! СКОРО СДАЧА ДЕВЕЛОПМЕНТ/ЮГ», с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России направило в адрес гр. Т.Ю.И. уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № ТО/21223/23 от 17.07.2023 г.).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором срок хранения отправления истек 02.09.2023 г.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении гр. Т.Ю.И. требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – Т.Ю.И. (дата рождения:).

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – г.

Время совершения административного правонарушения – 15.11.2022 г. в 09:16 по г. Москве (16:16 по г. Владивосток).

При рассмотрении дела № № 023/04/14.3-3181/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Краснодарским УФАС России рассмотрена возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порожаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, Т.Ю.И. при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное Т.Ю.И. правонарушение не может быть признано малозначительным.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-4523/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-4523/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь Т.Ю.И. (...) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.

Заместителя руководителя управления

...