

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-533/2023

о назначении административного наказания

«19» апреля 2023г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела по борьбе с картелями Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области ... рассмотрев протокол №054/04/14.3-533/2023 от «04» апреля 2023г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «2С-Инвестмент» (644007, Омская обл., г. Омск, ул. Фрунзе, д. 80, оф. 738, ОГРН: 1165543096674, Дата присвоения ОГРН: 09.12.2016, ИНН: 5503170456) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие ...

### УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№14382-эп/22 от 19.09.2022г.) по факту наличия нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при осуществлении телефонного звонка на абонентский номер заявителя, содержащего предложение услуги - оформление кредитной карты «Халва» от «Совкомбанк».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/05/18-1693/2022 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при рассмотрении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно детализации оказанных услуг, 18.09.2022 в 11:48ч. на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> осуществлен звонок следующего содержания (подтверждается записью «CALLU\_18-9-2022\_11-50-38.mp3», приведена в полном объеме):

<начало записи> «-Здравствуйте. Меня зовут Елена. Звоню вам сообщить информацию. Вам сейчас удобно говорить? Какую информацию? Вам предоставлена возможность получить карту рассрочки «Халва» от «Совкомбанка» с лимитом до пятисот тысяч рублей с возможностью снимать наличные и совершать покупки без процентов и переплат на срок до 10 месяцев. Готовы составить заявку? нет. Не спешите отказываться. Карта полностью бесплатная. Для оформления заявки понадобится всего несколько минут. Давайте мы расскажем вам более подробно. Хорошо? нет. Извините за беспокойство. Всего доброго» <конец записи>.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к объектам рекламирования: банку «Совкомбанк», продукту банка «Совкомбанк» - карте «Халва».

В силу требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Также Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

Согласно требованиям, установленным ст.18 ФЗ «О рекламе», предварительное согласие абонента или адресата на получение рекламы должно быть добровольным.

Добровольность волеизъявления означает, что лицо действительно без каких-либо вынуждающих условий желает и выражает свое согласие на получение рекламы, даже при наличии одновременной возможности отказаться.

В рассматриваемом случае, это условие не соблюдено. Заявитель не давал согласия на получение рекламной информации, предусмотренного ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», какому-либо лицу, не предполагает и не может оценить заранее характер входящей информации, вынужден ответить на вызов на свой абонентский номер.

Согласно ч.1 ст.44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки.

Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента,

если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента.

Вопрос рекламодателем при фактически осуществленном звонке о том, как обращаться к абоненту-потребителю, а также готовности или неготовности абонента-потребителя уделить время, не является соблюдением требования о получении согласия конкретного абонента.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Материалами дела №054/05/18-1693/2022 установлено, что абонентский номер <...>, с которого был совершен указанный звонок, выделен ООО «2С- Инвестмент» (644007, Омская обл., г. Омск, ул. Фрунзе, д. 80, оф. 738, ОГРН: 1165543096674, Дата присвоения ОГРН: 09.12.2016, ИНН: 5503170456).

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», является ООО «2С-Инвестмент» (ОГРН 1165543096674).

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 25.01.2023г. рекламная информация, распространенная 18.09.2022 в 11:48ч. на абонентский номер заявителя<...> с абонентского номера +<...> посредством телефонного звонка следующего содержания: «...Вам предоставлена возможность получить карту рассрочки «Халва» от «Совкомбанка» с лимитом до пятисот тысяч рублей с возможностью снимать наличные и совершать покупки без процентов и переплат на срок до 10 месяцев... Карта полностью бесплатная. Для оформления заявки понадобится всего несколько минут...», признана ненадлежащей,

а ООО «2С-Инвестмент» (644007, Омская обл., г. Омск, ул. Фрунзе, д. 80, оф. 738, ОГРН: 1165543096674, Дата присвоения ОГРН: 09.12.2016, ИНН: 5503170456) нарушившим ч.1 ст. 18 ФЗ «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.

**Дата совершения административного правонарушения – 18.09.2022г.**

**Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.**

Нарушение указанной нормы ФЗ «О рекламе» образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена

ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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 четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ООО «ООО «2С-Инвестмент» (ОГРН 1165543096674) содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях Общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 25.01.2023г. по делу №054/05/18-1693/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-1693/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе, протоколом №054/04/14.3-533/2023 от 04.04.2023г.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламодателем запрета на распространение недостоверной рекламы.

Объективная сторона правонарушения ООО «2С-Инвестмент», выражается в распространении 18.09.2022г. рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия заявителя.

Субъектом данного правонарушения является ООО «2С-Инвестмент».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины Общества, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ООО «2С-Инвестмент» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «2С-Инвестмент» усматривается вина, предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ООО «2С-Инвестмент» не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «2С-Инвестмент» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, установленные ст.ст.4.2, 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

В соответствии с п. 1 ст. 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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В данном случае административное правонарушение не является выявленным в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

Следовательно, административное наказание в виде административного штрафа замене на предупреждение не подлежит.

Таким образом, статья 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предусматривающая замену административного наказания в виде штрафа на предупреждение, в данном случае, применению не подлежит.

Согласно ст.4.1.2 КоАП РФ, при назначении административного наказания в виде административного штрафа социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, административный штраф назначается в размере, предусмотренном санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «2С-Инвестмент» (644007, Омская обл., г. Омск, ул. Фрунзе, д. 80, оф. 738, ОГРН: 1165543096674, дата присвоения ОГРН: 09.12.2016, ИНН: 5503170456) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «2С-Инвестмент» меру административной ответственности

в виде штрафа в размере 100000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010003140, УИН: 16100500000001643608, назначение платежа: Оплата штрафа по делу об административном правонарушении №054/04/14.3-533/2023.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Постановление о назначении административного наказания выдано «\_\_\_» \_\_\_\_\_ Г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в законную силу «\_\_\_» \_\_\_\_\_ Г.