

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

18 мая 2023 года

Дело

№ 055/04/14.3-394/2023

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04.04.2023 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Эталон» (ИНН 3662226904, ОГРН 1163668069564, адрес: <...>, далее – ООО «Эталон», Общество)

в отсутствие законного представителя ООО «Эталон», в извещении которого предприняты необходимые меры (уведомление о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении от 19.04.2023 исх. № ТШ/2532/23, трек-номер 64401060939961),

#### УСТАНОВИЛА:

Решениями Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 31.01.2023 по делам № 055/05/18-1060/2022 и 055/05/18-1169/2022 действия ООО «Эталон», выразившиеся в распространении 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> и 01.11.2022 в 15:40 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, были признаны нарушающими требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Кроме того, реклама «...Добрый день. По федеральной программе вам доступно бесплатно списать все ваши просроченные кредиты и долги. Если сумма вашей задолженности более 250 тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите «1»», распространенную ООО «Эталон» 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> и 01.11.2022 в 15:40 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 04.04.2023 в отношении ООО «Эталон» возбуждено дело № 055/04/14.3-394/2023 по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили обращения гражданина <...> по факту осуществления 26.09.2022 в 12:22 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, а также 01.11.2022 в 15:40 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> с абонентского номера <...> звонка рекламного характера.

В качестве доказательства заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«- Да, здравствуйте.

- Добрый день. По федеральной программе вам доступно бесплатно списать все ваши просроченные кредиты и долги. Если сумма вашей задолженности более 250 тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите «1».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

**реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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** - это 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;

**товар** - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная 26.09.2022 в 12:22 час. на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> и 01.11.2022 в 15:40 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания к услугам «по списанию просроченных кредитов и долгов».

При этом указанная информация распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 **именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.**

Кроме того, запись телефонного разговора, предоставленная заявителем, содержащая воспроизведенный, заранее записанный аудиофрагмент, позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка использовались средства набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

В силу части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Более того в рекламе привлекается внимание потребителей к «федеральной программе», благодаря которой «доступно бесплатно списать просроченные кредиты и долги». Вместе с тем реклама не содержит существенной информации о том, каким образом осуществляется «списание кредитов и долгов» (через процедуру банкротства, в досудебном порядке через

реструктуризацию долга гражданина, изменение условий погашения кредита или др).

При этом отсутствие в рекламе информации о существенных условиях, при которых возможно запустить процедуру банкротства физического лица либо иным образом урегулировать долг по кредитам, искажает смысл рекламы и вводит в заблуждение потребителей, поскольку создает впечатление, что каждый взявший кредит на любую сумму может не исполнять свои обязательства без каких-либо последствий.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребителей рекламы.

По информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров, абонентские номера <...> и <...> принадлежат к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом» (Воронежская область).

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» представлена информация, согласно которой абонентские номера <...> и <...> выделены ООО «Эталон» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 825458774 от 29.12.2021.

В пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Эталон» является и рекламодателем, и рекламодателем.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3 КоАП РФ** нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-10 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, ООО «Эталон», имея возможность для соблюдения требований части 7 статьи 5 и частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 26.09.2022 в 12:22 час. и 01.11.2022 в 15:40 час.

Протокол по делу об административном правонарушении составлен должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на составление протокола, в отсутствие законного представителя ООО «Эталон», в извещении которого предприняты необходимые меры (уведомление от 31.01.2023 исх. № ТШ/612/23).

Копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и месте рассмотрения дела были направлены в адрес ООО «Эталон» заказным письмом от 04.04.2023 исх. № ТШ/2175/23, однако согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (трек-номер 64401060939213) Обществом получено не было, на момент рассмотрения настоящего дела находилось в месте вручения с отметкой – «Неудачная попытка вручения».

Определением Омского УФАС России от 19.04.2023 (далее – определение от 19.04.2023) срок рассмотрения дела № 055/04/14.3-394/2023 продлен, рассмотрение отложено на 18.05.2023 в 15:00 час.

Копии определения от 19.04.2023 направлена в адрес ООО «Эталон» заказным письмом от 19.04.2023 исх. № ТШ/2532/23, однако согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (трек-номер 64401060939961) Обществом получено не было, находится в месте вручения с отметкой от 02.05.2023 – «Неудачная попытка вручения».

В пункте 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано, что «...С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя.

Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу».

Частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка 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 лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в извещении ООО «Эталон» предприняты достаточные меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-394/2023.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Эталон» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-394/2023, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Эталон» (статья 4.2 КоАП РФ), не установлено.

В силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В пункте 19.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 указано, что «...в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

*При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ...».*

Согласно информационной базе платформы «Дело (ЕИАС – Дело) по состоянию на 18.05.2023 ООО «Эталон» привлекалось к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по делу об административном правонарушении № 050/04/14.3-1418/2022 от 23.11.2022, постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по делу об административном правонарушении № 060/04/14.3-513/2022 от 10.03.2023).

Таким образом, указанное в постановлении по делу № 055/04/14.3-394/2023 правонарушение совершено ООО «Эталон» повторно в период, когда Общество считалось подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

#### ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Эталон» (ИНН 3662226904, ОГРН 1163668069564) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему

наказание в виде **административного штрафа** в размере **100 000** (Сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по реквизитам, указанным в платежном поручении**, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления.

При оплате административного штрафа **платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН**, указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

В случае, если копия постановления о назначении административного штрафа, направленная лицу, привлеченному к административной ответственности, по почте заказным почтовым отправлением, поступила в его адрес после истечения двадцати дней со дня вынесения такого постановления, указанный срок подлежит восстановлению судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, по ходатайству лица, привлеченного к административной ответственности. Определение об отклонении указанного ходатайства может быть обжаловано в соответствии с правилами, установленными главой 30 настоящего Кодекса. В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям.

Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в

примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления<...>