

АО «Б»

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

Адрес места нахождения: г.Оренбург, ул.
Краснознаменная, 22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 056/04/14.3-423/2021

«14» мая 2021 года
Оренбург

Г.

заместитель руководителя Управления Федеральной
антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту –

должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-423/2021 возбужденного в отношении АО «Б» (ИНН:) по факту нарушения требований части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее КоАП РФ),

отсутствии законного представителя АО «Б», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, ходатайств о рассмотрении дела в отсутствие представителя не являлось

УСТАНОВИЛА:

соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица это может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Рассмотрев в соответствии с положениями части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении № 056/04/14.3-423/2021 в отношении АО «Б» рассматривается в отсутствие представителя юридического лица, поскольку АО «Б» извещено надлежащим образом согласно трек-номеру почтового отправления *** определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении №056/04/14.3-423/2021 было получено 04 мая 2021 г.).

Проанализировав материалы дела № 056/04/14.3-423/2021 Должностное лицо установило, что 16 декабря 2020 года в Оренбургское УФАС России поступило обращение С. о получении на его абонентский номер телефона +7903**** нежелательного звонка рекламного характера с абонентского номера +7800*** следующего содержания: «Добрый день, это Банк Русский Стандарт. Для Вас новая, бесплатная карта «МИР» с кешбеком, рассрочкой и лимитом до трехсот тысяч рублей. Бесплатно пользуйтесь в программе скидок и кешбека отечественной платежной системы мир. Если хотите подробнее узнать о карте, нажмите «1», если

тите подробнее заполнить анкету на сайте, мы пришлем Вам смс, для того нажмите «2», если вас не интересует предложение банка, нажмите «8»».

о результатам рассмотрения материалов Оренбургским УФАС России в отношении АО «Б» возбуждено дело № 056/05/18-71/2021 от 03.02.2021г.

ходе рассмотрения материалов должностное лицо установило следующее.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), абонентский номер '800**** принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «ВымпелКом».

Должностным лицом установлено что между ПАО «ВымпелКом» и АО «Б» заключен и действует договор на оказание телекоммуникационных услуг связи Билайн. Оказание услуг, предполагающих распространение рекламы каким-либо способом, а также передача персональных данных абонентов Билайн, в предмет и условия указанного договора не входят.

Следовательно, персональные данные С. ПАО «ВымпелКом» с целью следующей рекламной рассылки не передавал третьим лицам.

Рассматриваемая информация, поступившая посредством звонка на номер С., отвечает понятию реклама, закрепленного частью 1 статьи 33 «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – банковским услугам.

Следовательно, на данную информацию распространяются требования 33 «О рекламе».

Согласно с 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно пп. 3 п. 15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 по некоторым вопросам практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и

одтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Заявитель не давал предварительного согласия на получения вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи, указательство иного в материалы дела не представлены.

АО «Б» не представило доказательств получения предварительного согласия С. на получение им рекламного звонка на принадлежащий заявителю абонентский номер +79033**** от АО «Б».

Согласно письменным пояснениям А. - представителя по доверенности **** от 30 июля 2020г. от АО «Б», звонок заявителю был совершен ошибочно. Банк 11 декабря 2020г. проводил информационную кампанию с тем ручного набора телефонных номеров работниками Банка, в связи с чем сотрудником была допущена ошибка в одной цифре и был произведен звонок на номер С. Представитель также указал, что на номер +79033**** ранее не осуществлялось и более не осуществляется направление какой-либо информации рекламного характера. К ответу на запрос была приложена копия договора № *** о предоставлении телекоммуникационных услуг от 03.11.2010г.

Материалами комиссионного дела установлено, что распространение вышеуказанной рекламы осуществлялось посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, что является нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей.

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

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (часть 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Исходя из документов, имеющих в материалах дела, должностным

цом установлено, что рекламодателем является АО «Б» НН:).

акт нарушения законодательства о рекламе подтверждается решением по делу № 056/05/18-71/2021.

соответствии с ч. 1 ст. 2.1 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее – КоАП РФ) административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации в области административных правонарушений установлена административная ответственность.

Административная ответственность за совершение административного правонарушения предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ 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 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Изучив все обстоятельства и материалы дела № 056/04/14.3-423/2021 должностное лицо приходит к выводу о том, что у АО «Б» имелась возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, однако АО «Б» не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению данных требований.

акт совершения административного правонарушения АО «Б» подтверждается протоколом № 423 по делу № 056/04/14.3-423/2021.

Место совершения административного правонарушения – г. Оренбург.

время совершения административного правонарушения – 16.12.2020 г.

сроки давности привлечения АО «Б» к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о рекламе, предусмотренные ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Согласно подп. 2 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ установлено, что в данном случае к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, относится добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение. В материалах дела имеются доказательства, прекращения осуществления звонков С.

В соответствии с подп. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность в данном случае относится 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. Данное обстоятельство подтверждается: постановлением, вынесенным УФАС по Московской области 10.09.2020г. по делу № 050/04/14.3-688/2020, Постановлением, вынесенным УФАС по Кировской области 18.02.2021г. по делу № 043/04/14.3-1070/2020, постановлением, вынесенным УФАС по Пермскому краю 16.03.2021г. по делу № 059/04/14.3-235/2021, Постановлением, вынесенным Московским УФАС России 17.12.2020г. по делу № 077/04/14.3-21326/2020, постановлением, вынесенным УФАС по Республике Башкортостан 11.11.2020г. по делу № 002/04/14.3-2780/2020, Постановлением, вынесенным УФАС по Республике Башкортостан 28.10.2020г. по делу № 12/04/14.3-2778/2020.

Выводы о наличии доказательств на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, выведены конкретные обстоятельства и характер совершения

завонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое АО «Б» привлечено к административной ответственности, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого 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 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.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ установлено, что предупреждение назначается 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 существенного ущерба.

Согласно информации, представленной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, АО «Б» не включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, оснований для замены административного штрафа на предупреждение, предусмотренные ст. 4.1.1 КоАП РФ не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 33 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать АО «Б» (ИНН) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за

нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 (сто пятьдесят тысяч) рублей.

соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока иссрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет Российской Федерации в полном объеме.

реквизиты для уплаты штрафа.

наименование получателя: УФК по Оренбургской области (Оренбургское УФАС России)

ИН

ИП

КТМО

ИНК получателя:

номер банковского счета (корреспондентский счет):

номер казначейского счета (для учета и распределения поступлений):

ИК

ИН

значение платежа: Оплата штрафа по постановлению № 056/04/14.3-03/2021 за АО «Б»

копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по электронной почте to56@fas.gov.ru.

Согласно ст. 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

соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления