

<...>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

ПО ДЕЛУ № 045/04/14.3-71/2021

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ  
статьи 14.3 КоАП РФ)

(часть 1

«22» июля 2021 года  
Курган

г.

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) <...>, рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке статьи 29.7 КоАП РФ материалы дела об административном правонарушении № 045/04/14.3-71/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>, дата присвоения ОГРНИП: 17.06.2020, адрес: <...>),

### УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно пункту 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Курганского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Курганского УФАС России от 24.02.2021 по делу № 045/05/18-18/2020, а именно распространения ненадлежащей рекламы 24.09.2020 года посредством направления на абонентский номер +<...>, нежелательного SMS-сообщения с «буквенного» номера «Zaimm24.ru» следующего содержания: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить - mfo5.co/BpGZdZY», нарушающего часть 7 статьи 5, часть 1 статьи 18, частей

1, 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Протокол об административном правонарушении по делу № 045/04/14.3-71/2021 составлен 06.07.2021 в отсутствие ИП <...>, извещение о явке на составление протокола содержалось в определении о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. № 04-13/2000-11 от 21.06.2021), в котором определены дата и время составления протокола об административном правонарушении: 06.07.2021 в 16 часов 00 минут.

Определением от 07.07.2021 (исх. № 04-13/2232-11 от 08.07.2021) назначены время и место рассмотрения дела на 22.07.2021 в 16 час. 00 мин.

Вышеуказанное определение направлено ИП <...> посредством почтовой связи заказным письмом, согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80087162775751, размещенным на сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция, направленная по адресу регистрации <...> (641513 <...>), не была получена.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (пункт 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Наличие события совершенного административного правонарушения подтверждается Решением Курганского УФАС России от 24.02.2021 по делу № 045/05/18-18/2020, которое согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Согласно пункту 3.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», рассмотрение дел об оспаривании решений, действий (бездействия) административных органов, принятых (допущенных) ими в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не приостанавливает производство по делу об административном правонарушении. В случае вынесения административным органом постановления о привлечении лица к административной ответственности доводы о незаконности указанных решений, действий (бездействия) подлежат оценке судом при рассмотрении дела об оспаривании такого постановления.

Учитывая установленные частью 1 статьи 37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора)

проверки (примечание к статье 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (пункт 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Решением Курганского УФАС России от 24.02.2021 по делу № 045/05/18-18/2020, установлено следующее.

1. 06.10.2020 года в Курганское УФАС России поступило заявление <...>, направленное Крымским УФАС России (вх. № 4511), с жалобой на получение нежелательного SMS-сообщения рекламного характера с «буквенного» номера с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заявитель сообщила, что 24.09.2020 г. в 19:27 час. на ее абонентский номер +<...> поступило SMS-сообщение с «буквенного» номера «Zaimm24.ru» следующего содержания: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить - mfo5.co/BpGZdZY».

Заявитель согласия на получение указанной рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давала.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается информация, распространенная 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, товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное выше SMS-сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования - финансовой услуге (займ), для формирования, поддержания интереса к которой и продвижению на рынке в сообщении указывается об одобрении займа на сумму 30 000 рублей, который возможно оформить, перейдя в сети интернет по ссылке: «mfo5.co/BpGZdZY».

Согласно информации, представленной ПАО «МТС» на запрос информации в Курганское УФАС России (вх. № 4763 от 26.10.2020 года), установлено, что SMS-сообщение следующего содержания: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить - mfo5.co/BpGZdZY» на абонентский номер заявителя +<...> поступило 24.09.2020 г. в 19:27 с «буквенного» номера «zaimm24.ru», принадлежащего ИП <...> на основании договора об оказании услуг связи № 177752732980, услуга «МТС Коммуникатор» была подключена корпоративному клиенту на его абонентский номер +<...> с выделенного нейминга «zaimm24.ru» 19.08.2020 г. в рамках договора на оказание услуг № 177752732980.

Согласно части 1 статьи 18 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.

В соответствии с пунктом 22.1 статьи 2 Федерального Закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее - рассылка) - автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи. Пунктом 1 статьи 44.1 Закона о связи установлено, что рассылка должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действия, однозначно идентифицирующего 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 не докажет, что такое согласие было получено.

Определениями Курганского УФАС России от 17.11.2020 г. (исх. № 04-12/3790-11), от 08.12.2020 г. (исх. № 04-12/4109-11), от 01.02.2021 г. (исх. № 04-12/284-11) у ИП <...> были запрошены документы, свидетельствующие о получении от <...> предварительного согласия на получение SMS-сообщения с указанной рекламой. ИП <...> письменных пояснений, документов (сведений), подтверждающих получение согласия на получение рекламы на абонентский номер <...>, в адрес Управления не представил.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что согласно части 1 статьи 18 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 телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Вместе с тем, 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 рекламораспространителя.

Согласно письму ФАС России от 11.11.2019 года № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Закона о рекламе, поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016).

Кроме того, в соответствии с Соглашением, заключенным между ПАО «МТС» и ИП <...>., услуга «МТС Коммуникатор» - это комплекс услуг МТС по передаче, приему смс-сообщений (коротких текстовых сообщений) от Пользователя к Получателю смс-сообщений и/или от Получателя смс-сообщений к Пользователю согласно настоящему соглашению о пользовании Услугой и согласно описанию, приведенного на сайте Услуги [www.mcommunicator.ru](http://www.mcommunicator.ru). Фактом оказания Услуги по указанному Соглашению является отправка смс-сообщения, сформированного и отправленного Пользователем от своего оборудования к смс-центру Оператора для

получателя смс-сообщения либо отправка смс-сообщения от смс-центра Оператора Пользователю (при получении ответных сообщений).

В соответствии с разделом 3 Соглашения Пользователь обязан до начала использования Услуги и/или Авторизации в Услуге полностью ознакомиться и согласиться с текстом указанного Соглашения. Факт регистрации и/или первой Авторизации в Услуге означает полное и безоговорочное принятие Пользователем условий указанного Соглашения с соответствующего момента времени. При этом, Пользователь гарантирует Оператору, что отправка сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства Российской Федерации и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные смс-сообщения отправляются только тем получателям, которые дали Пользователю предварительное и надлежаще оформленное согласие.

Следовательно, в соответствии с условиями заключенного между ПАО «МТС» и ИП <...> соглашения, обязанность по получению согласия от абонента <...> возложена на пользователя - ИП <...>

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ИП <...> 24.09.2020 г. 19:27 с абонентского номера «zaimm24.ru» осуществил рассылку SMS-сообщения с рекламой следующего содержания: «Вам одобрили займ 30 000 рублей под 0%, получить - mfo5.co/BpGzdZY» на абонентский номер Заявителя без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с вышеизложенным, рассматриваемая реклама нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела № 045/05/18-18/2020 Комиссией также установлено, что вышеуказанное SMS-сообщение привлекало возможных потенциальных клиентов для получения займа денежных средств (финансовой услуги).

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В этой связи, в случае размещения в рекламе какого-либо товара информации о возможности приобретения данного товара в кредит, подобная реклама должна соответствовать положениям статьи 28 Закона о рекламе, в том числе, в части указания имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также

услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В связи с изложенным, услуги по предоставлению займов являются финансовыми, и, следовательно, в рекламе таких услуг должно быть указано наименование лица, оказывающего услуги по предоставлению денежных займов.

В вышеуказанной рекламе информация о лице, оказывающем финансовую услугу (предоставляющем займы), отсутствует, следовательно, указанная реклама нарушает требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Кроме того, Курганским УФАС России установлено, что для привлечения внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижение на рынке в рекламе сообщается о нулевой процентной ставке на займ и сумме займа при отсутствии остальных условий договора, влияющих на стоимость займа: «Вам одобрили займ 30 000 рублей под 0%- [mfo5.co/BpGZdZY](http://mfo5.co/BpGZdZY)».

В силу части 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

Согласно пункту 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В соответствии с частью 7 статьи 5 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 потребители рекламы.

В свою очередь, в рассматриваемой рекламе финансовых услуг указано одно из условий предоставления займа «30 000 рублей под 0%», однако, не указаны иные существенные условия предоставления займа, влияющие на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, а также



3. Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (часть 1 статьи 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 КоАП РФ).

По результатам оценки в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что ИП <...> имел возможность не допустить распространение рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Доказательств того, что ИП <...> принял все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства, в материалах дела не имеется, как и не представлены доказательства объективной невозможности соблюдения требований действующего законодательства.

Таким образом, ИП <...> является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения: 24.09.2020 года.

Объектом административного правонарушения являются общие и специальные требования к процессу производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламораспространителя, признанных недопустимыми

законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а также распространение рекламы финансовых услуг без указания в ней всех существенных условий, влияющих на полную стоимость займа.

4. Обстоятельств, смягчающих и отягчающих (статья 4.2, 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлено.

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности не истек (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

За нарушение рекламного законодательства частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность должностных лиц.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и 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.

При этом предупреждение устанавливается 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 имущественного ущерба (часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ).

Выявленное правонарушение совершено ИП <...> повторно, что подтверждается постановлением Тывинского УФАС России от 02.04.2021 по делу об административном правонарушении № 017/04/14.3-48/2021, в связи с чем, положения статьи 4.1.1 КоАП РФ не применимы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1. – 4.4, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>, дата присвоения ОГРНИП: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с [частью 1 статьи 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 рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) КоАП РФ.

В соответствии с [частью 5 статьи 3.5](#) КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

ИНН 4501099573 КПП 450101001 УФК по Курганской области (Курганское УФАС России) р/с 40102810345370000037 в Отделение Курган банка России г. Курган БИК ТОФК 013735150.

Начисление платежа:

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140; ОКТМО 37701000000

[УИН 16100500000001051069](#)

Наименование платежа: Административный штраф по постановлению

№ 045/04/14.3-71/2021 от 22.07.2021 года за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченного к административной ответственности, надлежит представить в Курганское УФАС России (e-mail: to45@fas.gov.ru).

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 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 по месту рассмотрения дела в течение десяти суток 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.

Врио руководителя

<...>

Тел. 8 (3522) 46-39-55