

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о назначении административного наказания

### по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-39/2024

апреля 2024 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

директор Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области рассмотрел протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-39/2024, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Кр<...>), по факту нарушения требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 26.01.2024 по делу № 058/05/18-484/2023, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), без участия ИП <...>.

#### УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 28.02.2024 № 058/04/14.3-39/2024 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) <...> в отношении ИП <...> в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Материалов дела от 28.02.2024 № 058/04/14.3-39/2024 и протокола об административном правонарушении от 28.02.2024 № 058/04/14.3-39/2024 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-484/2023 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП <...> по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Распространяемая ИП <...> реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 26 января 2024 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение «иными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении дела №058/04/14.3-39/2024 ИП <...> не присутствовал. ИП <...> в установленном порядке уведомлен о времени и месте рассмотрения дела №058/04/14.3-39/2024 об административном правонарушении.

Факт совершения ИП <...> действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан

де рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается установленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-484/2023 следует, что в Пензенское УФАС от 21.07.2023 (вх. №2463-ЭП/23) поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» <...> по поводу поступления 21.07.2023 в 16:57 телефонного звонка с номера <...> на номер его телефона <...> с рекламой услуг «Альфа Банка». Заявитель согласия на получение рекламы с его абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

заявителем представлена детализация звонков на абонентский номер <...> за 21.07.2023, в соответствии с которой 21.07.2023 в 16:57:05 осуществлен звонок с телефонного номера <...>

в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ПАО «Мегафон».

в соответствии с информацией, представленной ПАО «Мегафон» (оператор) абонентский номер <...> выделены абоненту – индивидуальному предпринимателю <...> на основании договора на оказание услуг связи №<...>.

в результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

заявитель сообщил, что абонентский номер заявителя <...> в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» принял телефонный звонок с рекламой следующего содержания: - «Это Юлия, наконец-то слышу ваш голос, для вас просто беспрецедентно выгодное предложение от банка Альфа-Банка, позвольте буквально полминуты вашего времени? Скажите, а у вас есть карта Альфа-Банка без процентов от «Альфа Банка»? Вам доступна карта целый год без процентов от Альфа Банка», покупаете что хотели с ней сейчас, а возвращаете через год и не платите ни копейки...».

в соответствии с поступлением, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных материалов за 21.07.2023, представленной в материалы дела заявителем.

в материалах дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера <...> принадлежащего ИП <...>, озвучивает информацию о привлечении внимания к рекламе услуг «Альфа Банка» (карта целый год без процентов от «Альфа Банка»), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

в соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, услуга, деятельность его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которому направлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны соотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой кругом лиц рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не адресованную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги Федерального центра правовой помощи населению (бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, наследства, списания долгов и по другим направлениям права).

ответствии с частью 1 статьи 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ий Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 факса поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъясления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

де рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная

ителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «Вам доступна карта целый год без процентов от «Альфа Банка», покупаете что ли с ней сейчас, а возвращаете через год и не переплатив ни копейки...» относятся к аме услуг «Альфа Банка» (предложение приобрести карту сто дней без процентов от фа Банка»), согласие на распространение которых заявитель не давал.

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами и, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей нентского номера или уникального кода идентификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О овой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым эсованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или ь сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по эдаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные ствия по доведению рекламы до потребителя.

риатором звонка с предложением услуг «Алфа Банка» (предложение приобрести карту дней без процентов от «Альфа Банка») на номер Заявителя без его предварительного асия является ИП <...>, что подтверждается принадлежностью телефонного номера + (договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы ь не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя <...>, в Пензенском УФАС России ьения и документы о получении отправителем согласия абонента <...> на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ИП <...> приняты достаточные меры по юдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «екламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента<...>, ьенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ИП <...> не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ьованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. ьдежащая реклама не допускается.

этственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является ь, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

льзованием любых средств.

данные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ИП <...>, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя/распространителя <...>

Действия ИП <...> были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана подлежащей.

на основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, совершенное ИП <...> в качестве рекламодателя, распространителя и рекламодателем, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3, 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения является местом жительства ИП <...> - г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 21.07.2023 в 16:57:05 (дата совершения телефонного звонка).

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, в действиях ИП <...>, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, на момент вынесения постановления не истек.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

первое - совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые;

стоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП не установлено.

1 рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом общественном положении ИП <...> не поступало.

стоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не ановлено.

оответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является ановленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения иных правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

стью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

вместе с тем, в соответствии с ч.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.

силу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначенная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

ходе рассмотрения дела не установлено, что ранее ИП <...>привлекался к административной ответственности.

совершенное ИП <...>правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Учитывая характер совершенного ИП <...> административного правонарушения, его личностное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать в действиях индивидуального предпринимателя <...> наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить индивидуальному предпринимателю <...> наказание в виде предупреждения.