

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-35/2022

## об административном правонарушении

03 марта 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-35/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, в связи с совершением деяния, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 18.02.2022 № 058/04/14.3-35/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

Российской Федерации) протокола об административном правонарушении от 18.02.2022 № 058/04/14.3-35/2022 и материалов дела следует.

Решением Пензенского УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-1050/2021 о привлечении к административной ответственности ИП по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее «О рекламе»).

Использование ИП рекламой решением Комиссии Пензенского УФАС России от 9 января 2022 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 административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 настоящего Кодекса.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к дующему.

т совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы зан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и тверждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении нодательства о рекламе № 058/05/18-1050/2021 следует, что в адрес в женское УФАС поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» , енаправленное Федеральной антимонопольной службой (от 02.11.2021 вх. 32-э) по вопросу поступления 01.11.2021 в 14:48 телефонного звонка с номера на номер его телефона +7 с рекламой карты Халва. Заявитель согласия на чение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению ламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о ламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России авлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 08.11.2021 № 3797-2) и в ПАО ппелКом» (исх. от 08.11.2021 №3798-2).

дрес Пензенского УФАС России 12.11.2021 (вх.№3058) поступил ответ ООО «Т2 айл», согласно которому установлено следующее.

нентский номер +7 выделен Р по договору оказания услуг связи (договор ложен в материалы дела).

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 01.11.2021, асно которой 01.11.2021 в 14:48:13 осуществлен звонок с телефонного номера

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) нентский номер +7 выделен ИП по договору об оказании услуг связи «Билайн» г 01.08.2021.

езультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7в сети оператора услуг связи ООО «Т2 айл» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: авствуйте. Меня зовут Алёна. Вам удобно сейчас разговаривать. Дело в том, Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с кредитным лимитом до тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и еплат. Выгодно снимать наличные в любом банкомате также в рассрочку.

«но совершать переводы и даже получать проценты на остаток. Это новый мат, который объединил в себе кредитку, рассрочку и дебетовую карту. Для она абсолютно бесплатная – выпуск и годовое обслуживание. Рассмотрите дложение».

т поступления, указанного звонка подтверждается детализацией доставленных услуг за 01.11.2021, представленной в материалы дела сатором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

атериалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного ера +7, принадлежащего И П, озвучивает информацию о привлечении лания к оказанию услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту Халва), мирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на звлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эктором рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности с мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

еральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 ьяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не лт быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и ретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации экта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как дназначенность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в леме указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на риятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда сийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики менения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» ормация, распространяемая любым способом, в любой форме и с зльзованием любых средств, адресованная неопределённым кругу лиц и авленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, мирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, ется рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, дъявляемым Законом о рекламе.

занная выше информация полностью подпадает под определение, данное в

ть 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, пространяемую посредством телефонной связи, адресованную определенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги Совкомбанка (предложение приобрести карту за).

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, 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 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, симильной, 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 и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфрон 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 выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

ходе рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, предоставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

звы: «Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с кредитным лимитом до 350 тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат. Выгодно снимать наличные в любом банкомате также в срочку. Можно совершать переводы и даже получать проценты на остаток. Новый формат, который объединил в себе кредитку, рассрочку и дебетовую карту. Для вас она абсолютно бесплатная – выпуск и годовое обслуживание».

заявитель обратился к рекламе услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту Халва), согласие на распространение которых заявитель не давал.

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

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

адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

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

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

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

Инициатором звонка с предложением услуг Совкомбанка на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям п. 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 п. 1 п. 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недлежащая реклама не допускается.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ИП

Таким образом, распространение 01.11.2021 в 14:48:13 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +79875021220, поступившего номера +7с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является незаконным.

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 незаконной.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 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 трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность 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 незаконным исполнением своих служебных обязанностей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Время совершения административного правонарушения: 01.11.2021.

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

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

1. Рассмотрении дела об административном правонарушении

стоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, не установлены.

В качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ, установлено, что ИП ранее уже привлекался к административной ответственности (постановление Пензенского УФАС России от 01.2022 по делу № 058/04/14.3-1032/2021).

При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом материальном положении ИП не поступало.

В отношении обстоятельств, исключających согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание назначается установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно 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.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, 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 материальное положение, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

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

министративных правонарушениях.

Назначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей 00 копеек.