

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 043/04/14.3-265/2023

об административном правонарушении

«10» мая 2023 г.

г. Киров

Заместитель руководителя Управления – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Кировского УФАС России <...>, рассмотрев протокол № 043/04/14.3-265/2023 от 24.03.2023 г., составленный <...> - начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области, и материалы административного дела в отношении индивидуального предпринимателя <...> в связи с нарушением части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ст. 33 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/28-860/2022 (резольютивная часть решения оглашена 28 декабря 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 18 января 2023 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmg.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmg.ru ООО МКК Финтерика», так как она противоречит требованиям части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Решением установлено, что рекламодателем спорной рекламной информации является индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>), которая несет ответственность за нарушение части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе». Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Кировское УФАС России) поступило заявление <...> от 03.07.2022 (вх. № 4651 от 04.08.2022), направленное Управлением Роскомнадзора по Кировской области, и дополнение к заявлению от 15.09.2022 (вх. № 5536 от 16.09.2022) по факту получения на абонентский номер 89123329361 с буквенного номера «rezaem.ru» рекламной информации следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под

0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика».

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

При рассмотрении дела установлено, что 01.06.2022 в 11:29 и 09.09.2022 в 15:24 на абонентский номер заявителя 8912<...> поступили смс-сообщения с альфанумерического номера «rezaem.ru», что подтверждается:

- скриншотами смс-сообщений с рекламной информацией: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaem.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика», подтверждающих поступление информации на абонентский номер 89123329361 с альфанумерического номера «rezaem.ru»;

- детализированными выписками по абонентскому номеру 8912<...> за период с 01.07.2022 по 03.07.2022, с 08.09.2022 по 15.09.2022, подтверждающими факт поступления 01.06.2022 в 11:29, 09.09.2022 в 15:24 на абонентский номер 8912<...> вышеуказанных смс-сообщений;

- копией договора на оказание услуг связи от 23.07.2013 № 0691819-5, заключенного между ПАО «МТС» и <...>, подтверждающей, что заявитель является абонентом по номеру телефона 89123329361.

Материалами дела подтверждается факт наличия надлежащего согласия заявителя на получение рекламы по сетям электросвязи.

Информация: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0%

до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК «Финтерика» обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с помощью рассылки смс-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования;
- направлена на привлечение внимания потребителя к объекту рекламирования (финансовой услуге по предоставлению микрозайма), формированию или поддержанию интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке, в том числе за счет указания на привлекательные условия (ставка 0%).

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

Установлено, что рекламные смс-сообщения были направлены на номер 8912<...> посредством сервиса «МТС Маркетолог». Заказ на рассылку создал клиент сервиса «МТС Маркетолог» – ИП <...> в своем личном кабинете.

Сервис «МТС Маркетолог» является сервисом ПАО «МТС» для поисков клиентов путем запуска таргетированной мобильной и медийной рекламы, в том числе посредством смс-рассылок.

На основании сведений из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, < ... > зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 30.03.2021; основной вид деятельности, указанный в ЕГРИП - деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность

Услуга «Рекламная компания» оказана клиенту на основании оферты: https://marketolog.mts.ru/cabinet/assets/docs/offer_ad_campaign.pdf.

Согласно условиям оферты заказ – заявка клиента на получение услуги, оформленная в личном кабинете, содержит информацию о параметрах услуги, сроках оказания услуги, подключении дополнительных опций и иную информацию. В разделе 4 оферты определено, что, если в заказе не указано иное, услуга оказывается клиенту с использованием общей подписи «Promo», которая указывается в качестве имени отправителя в SMS-сообщении и/или MMS-сообщении. По запросу клиента ему может быть присвоена индивидуальная подпись.

В соответствии с разделом 1 оферты индивидуальная подпись – буквенно-символьное и/или числовое обозначение, которое присваивается клиенту и используется для указания в качестве имени отправителя в SMS-сообщении и/или MMS-сообщении и/или E-mail-сообщении.

В данном случае для рассылки вышеуказанной информации клиент сервиса ИП <...> использовала индивидуальную подпись rezaem.ru.

В письме б/д б/н (вх. № 6804 от 15.11.2022) ИП <...> сообщила, что она не согласовывала текст SMS-рассылки с кем-либо из партнеров и в отношении данной рассылки является единственным рекламодателем.

Спорная рекламная информация содержит ссылки на сайты ruzmr.ru, rezaem.ru, yuzaim.ru.

Комиссией было установлено, что при вводе в адресную строку браузера «ruzmr.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://1-zaim.ru/lander/kartacreditm/?source=ruzmr&affiliate_id=rwJKmteydgomts0r3; при вводе в адресную строку браузера «rezaem.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://trck.mvpgroup.ru/lander/kartacreditm/?source=rezaem&affiliate_id=djfbgomtsbsjiwyivw; при вводе в адресную строку браузера «yuzaim.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://1-zaim.ru/lander/kartacreditm/?source=yuzaim&affiliate_id=7dhgdjfbgo032hmtsbsj9. После переадресации открываются страницы, на которых содержатся предложения по предоставлению займов от различных микрофинансовых организаций (акты осмотра от 28.10.2022), а также условия предоставления финансовой услуги.

Спорная реклама содержит указание на ООО МКК «Финтерика», ООО МКК «ТопЗайм».

Из писем ИП <...> б/д б/н (вх. № 6155 от 14.10.2022), б/д б/н (вх. № 7508 от 16.12.2022) следует, что прямые договоры, связанные с поиском потенциальных клиентов и содействием потенциальным клиентам в заключении договора займа, между ИП <...> и ООО МКК «Финтерика», ООО МКК «ТопЗайм» не заключены. Данное обстоятельство также подтверждается письмами ООО МКК «ТопЗайм» от 11.10.2022 исх. № б/н (вх. №6074 от 11.10.2022), ООО МКК «Финтерика» от 13.08.2022 исх. № б/н (вх. № 6126 от 13.10.2022).

Комиссией было установлено, что между ИП <...> и ООО «Лидгид» (ОГРН: 1157847417540; ИНН: 7802553860) заключен договор оказания рекламных услуг от 01.05.2022 № 133-01/05/2022-ЛДГ (далее - Договор).

Раздел 1 Договора содержит термины и определения, в том числе:

- пользователь – физическое лицо, которое знакомится с рекламными материалами, рекламной ссылкой, мотивируется к совершению целевых действий;
- целевое действие – совершение пользователем действия, которое определено в оффере;
- оффер – содержащееся на платформе описание заказа на оказание рекламных услуг, объединённых единым предметом и временным периодом.
- рекламные материалы – информация о рекламодателе и/или его товарах (услугах), в текстовом, графическом или ином доступном для просмотра пользователю виде;
- рекламная ссылка – указанная в оффере либо определенная заказчиком/рекламодателем ссылка на рекламные материалы, интернет-страницу, мобильное приложение и иные тому подобные объекты рекламирования.

На основании п. 2 Договора его предметом является оказание ИП <...> рекламных услуг в соответствии с офферами. Согласно п. 2.2 Договора видами услуг по Договору являются поиск пользователей и мотивирование их к совершению целевых действий, размещение рекламных материалов на ресурсах, размещение рекламных ссылок на ресурсах и иные рекламные услуги, определенные в оффере.

Из пояснений ИП <...>, направленных письмами б/д б/н (вх. № 6155 от 14.10.2022), б/д б/н (вх. № 7729 от 26.12.2022), следует, что ООО «Лидгид» имеет договорные отношения с различными микрофинансовыми организациями.

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 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.

На основании п. 1 ст. 807 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг.

В соответствии с п. 7 ст. 807 ГК РФ особенности предоставления займа под проценты заемщику-гражданину в целях, не связанных с предпринимательской деятельностью, устанавливаются, в том числе Федеральным законом от 02.07.2010 N 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» (далее – Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»).

Согласно пп. 3 п. 1 ст. 2 Федерального закона «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» микрозайм – заем, предоставляемый займодавцем заемщику на условиях, предусмотренных договором займа, в сумме, не превышающей предельный размер обязательств заемщика перед займодавцем по основному долгу, установленный настоящим Федеральным законом.

Таким образом, из вышеуказанных норм права следует, что услуга по предоставлению микрозайма относится к финансовой услуге.

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 (ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в

рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Согласно ч. 3 ст. 28 Федерального 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.

При этом в рекламе финансовых услуг существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Согласно п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 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.).

После перехода по ссылкам (ruzmr.ru, rezaem.ru, yuzaim.ru), указанным в спорных смс-сообщениях, осуществляется переадресация на интернет-страницы, которые содержат предложения микрофинансовых организаций о предоставлении займов, в том числе с условиями до 30 000 от 0% (информация, указанная на сайтах данных микрофинансовых организаций, содержит полные условия предоставления займа, в том числе минимальную сумму займа, минимальный срок предоставления займа, требования к заемщику и иные условия предоставления займа).

В рекламной информации следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика» отсутствует часть существенной информации об условиях предоставления рекламируемой финансовой услуге (займа), а именно: минимальная сумма займа, минимальный срок займа, требования к заемщику и иные существенные условия, что вводит в заблуждение потребителей рекламы и нарушает требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В спорной рекламе финансовой услуги указана часть существенных условий предоставления финансовой услуги, а именно: процентная ставка в размере 0%, максимальная сумма займа – 30 000 рублей, максимальный срок предоставления займа – 4 месяца. Однако в рассматриваемой рекламе умалчивается об иных условиях предоставления займа, а именно: минимальная сумма займа, минимальный срок займа, требования к заемщику и иные условия, которые влияют на полную стоимость финансовой услуги и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемой финансовой услугой лица, что нарушает требования пункта 2 части 2 статьи 28, части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Указание в рекламе лишь отдельных условий предоставления займа само по себе не позволяет потребителям получить достаточные сведения о данной услуге, что способствует формированию у них неверных представлений о стоимости займа и сумме расходов, которые понесут лица, воспользовавшиеся услугой займа по ставке 0%.

В своем письме б/д б/н (вх. № 5769 от 28.09.2022) ИП <...> пояснила, что не занимается выдачей каких-либо займов, не является кредитной организацией; в спорных смс-сообщениях указаны некоторые условия выдачи займов и представлена ссылка, перейдя по которой пользователь попадает на сайт с различными предложениями, и уже, выбрав на сайте наиболее подходящее для себя предложение, на сайте соответствующей кредитной организации подробно знакомится со всеми условиями.

Вместе с тем, включение в текст рекламы некоторых условий предоставления займа, а также ссылок ruzmr.ru, rezaim.ru, yuzaim.ru, перейдя по которым потребитель может ознакомиться с иными условиями рекламируемой финансовой услуги, не могут свидетельствовать о соблюдении ИП <...> требования законодательства о размещении в рекламе существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителей в заблуждение относительно рекламируемой услуги, а равно требования о необходимости доведения до потребителя в рекламе услуг, связанных с предоставлением займа, всех условий, определяющих полную стоимость займа (при наличии в рекламе хотя бы одного условия предоставления займа).

Кроме этого, следует учесть, что спорное смс-сообщение распространено не в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а посредством передачи смс-сообщения по сетям электросвязи. Для передачи (получения) смс-сообщений не требуется подключение к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», тогда как для того, чтобы потребитель мог ознакомиться с отсутствующими существенными условиями предоставления микрозайма, ему необходимо перейти по предлагаемой в тексте смс-сообщения ссылке, осуществив подключение к сети «Интернет».

На основании ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламоделем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, исходя из содержания рекламы, способа ее распространения, документов и сведений, представленных в материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что с учетом понятия, установленного пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламоделем спорной рекламы является ИП <...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>).

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/28-860/2022.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с примечанием к 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.

Таким образом, индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>) несет административную ответственность за совершение административного правонарушения как должностное лицо.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 14 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП, 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.

Письмом Кировского УФАС России от 16.02.2023 № 586/04 ИП <...> уведомлялась о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 17 марта 2023 г. в 11 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства ИП <...>, указанному в ЕГРИП (432071, Ульяновская область, г. Ульяновск, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>), а также на адрес электронной почты ИП <...> (<...>@yandex.ru).

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25, с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ, юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, 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. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении ИП <...> считается извещенной надлежащим образом (письмо с уведомлением о составлении протокола, направленное по адресу регистрации <...>, вернулось в Кировское УФАС России 18.03.2023).

На составление протокола об административном правонарушении ИП <...> не явилась, представителя направила. Письмом б/д б/н (вх. № 1433 от 15.03.2023) представила письменные пояснения по делу № 043/04/14.3-265/2023 и заявила ходатайства о составлении протокола в ее отсутствие.

17.03.2023 должностным лицом Кировского УФАС России – <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении ИП <...> составлен протокол № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие ИП <...>, извещенной надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением от 17.03.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении рассмотрение протокола назначено на 31.03.2023 в 10 часов 30 минут.

Определение от 17.03.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении и протокол от 17.03.2023 № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении были направлены заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства ИП <...>, указанному в ЕГРИП (432071, Ульяновская область, г. Ульяновск, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>).

С целью полного и всестороннего рассмотрения дела, определением от 31.03.2023 рассмотрение протокола от 17.03.2023 № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении было отложено. Рассмотрение протокола назначено на 10 мая 2023 в 11 часов 00 минут.

Определение от 31.03.2023 об отложении рассмотрения дела № 043/04/14.3-265/2023 об административном правонарушении направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства ИП <...>, указанному в ЕГРИП (432071, Ульяновская область, г. Ульяновск, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>).

О дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении ИП <...> считается извещенной надлежащим образом (письмо с определением от 31.03.2023, направленное по адресу регистрации <...>, вручено адресату 11.04.2023).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении ИП <...> не явилась, представителя не направила. Письмом б/д б/н (вх. № 2290-ЭП/23 от 18.04.2023) представила письменные пояснения по делу № 043/04/14.3-265/2023 и заявила ходатайства о рассмотрении протокола в ее отсутствие.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении.

Заместитель руководителя Управления – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Кировского УФАС России <...>, изучив материалы административного дела, находит вину ИП <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 18.01.2023 г. по делу № 043/05/28-860/2022;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-265/2023;

- протоколом об административном правонарушении от 17.03.2023 № 043/04/14.3-265/2023.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России находит, что действия ИП <...> правильно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в распространении по сетям электросвязи на абонентский номер 89123329361 с буквенного номера «rezaem.ru» рекламной информации следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика» в нарушение требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения правонарушения: г. Киров.

Время совершения административного правонарушения: 01.06.2022, 09.09.2022.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 01.06.2023 года (дата поступления рекламной информации на абонентский номер 89123329361).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению по сетям электросвязи на абонентский номер 8912<...> с буквенного номера «rezaem.ru» рекламной информации следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика» в нарушение требований части 7

статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исходя из имеющихся в материалах дела документов следует, что ИП <...> является лицом, определившим содержание ненадлежащей рекламной информации и распространившим указанную рекламу в нарушение требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, субъектом административного правонарушения является ИП <...>.

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

В данном случае установлено, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе (действующее законодательство Российской Федерации, в том числе Федеральный закон «О рекламе», является общедоступной информацией), но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, в связи с чем нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине ИП <...>.

Согласно части 2 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.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по распространению по сетям электросвязи на абонентский номер 8912<...> с буквенного номера «rezaem.ru» рекламной информации следующего содержания: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yuzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика» в нарушение требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение ИП <...> административного правонарушения впервые, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении ИП <...> предписания об устранении

допущенного нарушения.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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 правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий: федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы; возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 4 части 3 статьи 1 Федерального закона от 31.07.2020 N 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» для целей данного Закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе.

ФАС России в письме от 27.12.2022 г. № МШ/116843/22 указала, что положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по ст. 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролирующим лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе. В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий (по результатам рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе), следовательно, ст. 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Согласно части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

При этом, в силу части 3 статьи 4.1.2 КоАП РФ размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

Согласно правовой позиции ФАС России, изложенной в письме от 27.12.2022 г. №

МШ/116843/22, при наложении штрафа за нарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, необходимо определить, является ли лицо, привлекаемое к административной ответственности, социально ориентированной некоммерческой организацией, включенной по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций – получателей поддержки, или малым предприятием, в том числе микропредприятием, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства. В случае отнесения лица, привлекаемого к административной ответственности, к указанным категориям, штраф подлежит назначению в размере, от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, но при этом не менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи КоАП РФ для должностного лица.

ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства и относится к малым предприятиям, что подтверждается сведениями, содержащимися в выписке из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении ИП <...>.

Таким образом, учитывая общественно – значимый характер совершенного административного правонарушения, роль правонарушителя, принцип соразмерности ответственности тяжести совершенного правонарушения и вытекающих из него требований справедливости и пропорциональности используемых правовых средств при применении публично-правовой ответственности, фактические обстоятельства и собранные по делу доказательства принято решение о наложении административного штрафа в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>) меру ответственности в виде штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4000 (четырёх тысяч) рублей.