

ИП <...>

<...>

Заявителю

Дело №022/04/14.3-867/2022

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 37

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

30 ноября 2022 года г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №022/04/14.3-867/2022 об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту нарушения ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», что указывает на событие и состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

ИП <...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явилась, о дате времени и месте рассмотрения дела извещена надлежащим образом, направила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие (вхд. №2211561 от 21.11.2022г.).

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие привлекаемого к административной ответственности лица – индивидуального предпринимателя <...>.

Потерпевшая сторона о дате времени и месте рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

Согласно протоколу об административном правонарушении №32 от 16.11.2022г. в действиях индивидуального предпринимателя <...> допущено нарушение ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», что указывает на событие и состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее –

КоАП РФ).

Данное обстоятельство выражается в следующем.

25.05.2022 года в Алтайское краевое УФАС России поступило заявления гражданина о поступлении 23.05.2022г. на абонентский номер заявителя +7-913-<...> с абонентского номера +7-917-<...> рекламного звонка с информацией следующего содержания: «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до 1 миллиона рублей от Собанка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, её нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание – бесплатные. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать одобренный лимит нажмите 1 или 0, чтобы звонки больше не поступали». Заявитель указывает, что согласие на получении данной рекламы не давал.

В соответствии со ст.3 Федерального 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к кредитной карте Собанка.

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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 со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Заявителем представлена копия договора об оказании услуг подвижной связи МТС от 27.08.2017г., заключенного с ПАО «МТС», на основании которого заявитель является абонентом номера 913<...>.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы на свой абонентский номер мобильного телефона не давал, что указывает на

нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

На запрос антимонопольного органа ПАО «МТС» представлена информация, что абонентский номер +7-917-<...> обслуживается по договору об оказании услуг связи МТС, заключенному с ООО «Корпоративные Коммуникации (ИНН 0273925407; г. Уфа).

ООО «Корпоративные Коммуникации» представлены пояснения, согласно которым Общество является оператором связи на основании лицензий №173828 от 18.04.2019г., №178299 от 31.10.2019г. На основании договоров связи юридическим лицам предоставляются услуги IP-телефонии и т.д.

На основании договора от 20.01.2022г. ООО «Корпоративные Коммуникации» предоставило номер +7-917-<...> индивидуальному предпринимателю <...>

ИП <...>предоставила письменные пояснения, согласно которым она совершала обзвон с целью озвучить рекламное предложение потенциальному клиенту. Номер телефона +7913<...> был получен из открытых источников в сети Интернет (сайт <http://yarchelo.ru>). Номера телефонов, полученные из открытых источников, не сохраняются и не обрабатываются ИП<...> а сразу поступают в базу обзвона. Поэтому письменного согласия абонента номера +7913<...> ИП <...> не имеет.

Определением от 12.07.2022г. исх.№2499/7 у ИП <...> запрошены, в том числе, договоры (заявки), платежные поручения и иные документы, на основании которых осуществлялось распространение рассматриваемой рекламы.

ИП <...> не представлены указанные документы, позволяющие установить рекламодателя, следовательно, в отношении рассматриваемой рекламы кредитной карты Собанка ИП <...> выступает рекламодателем.

В рекламе содержится информация об одобрении кредитной карты с лимитом до 1 миллиона рублей.

В соответствии с 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.

Согласно п.25 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №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.).

Вместе с тем рекламодатель не обязан указывать конкретный размер дополнительных расходов, которые понесет заемщик, воспользовавшись рекламируемой банковской услугой. Достаточно перечисления таких расходов.

В рассматриваемой рекламе кредитной карты Собанка указывается сумма кредита – до 1 миллиона рублей, остальные условия, определяющие полную стоимость кредита – отсутствуют.

В соответствии с ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или пользования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, рассматриваемая реклама кредитной карты Собанка содержит нарушение ч.7 ст.5 и ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», так как в рекламе не указаны все условия, определяющие полную стоимость кредита, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая реклама «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до 1 миллиона рублей от Собанка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, её нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание – бесплатные. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать одобренный лимит нажмите 1 или 0, чтобы звонки больше не поступали» является ненадлежащей, так как при ее размещении и распространении нарушены требования ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; за нарушение требований ч.7 ст.5, ч.3 ст.28 ответственность несет изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель <...>

На основании изложенного, установлено нарушение ИП <...> ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», выразившееся в распространении рекламной информации без предварительного согласия абонента, в содержании которой отсутствует часть существенной информации, а именно – условия, определяющие полную стоимость кредита.

03 августа 2022 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе принято решение о признании рекламы ИП <...> ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушены требования ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение

рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 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 со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Являясь рекламодателем и рекламораспространителем, ИП <...> выступает участником рынка рекламной деятельности. Следовательно, вступая в отношения в сфере рекламы, в силу специфического статуса, рекламодатель, рекламораспространитель обязан соблюдать специальные требования к процессу размещения рекламы и ее содержанию.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Установлено, что ИП <...> не приняты должные меры по соблюдению требования ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 10 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 четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП <...> при распространении рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение требований, установленных ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина ИП <...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом №32 от 16.11.2022г. об административном правонарушении.

ИП <...> на составление и подписание протокола об административном правонарушении не явилась, направила ходатайство о составлении протокола без ее участия (вхд. №2210991 от 07.11.2022).

На момент рассмотрения настоящего дела сроки давности привлечения индивидуального предпринимателя к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не имеется, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу 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.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории

субъектов малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП <...> 01.08.2016г. включена в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микропредприятие».

В силу статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 04.03.2022 года присутствуют сведения о привлечении ИП <...> к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статьи 14.3 КоАП РФ), а именно дело № 066/04/14.3-3553/2022 – дата вынесения постановления 10.11.2022 года; административный штраф в размере 10000 рублей, оплачен.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ к числу обстоятельств, отягчающими административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 настоящего Кодекса, - добровольное устранение нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, 4.6, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать индивидуального предпринимателя <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере 12 000 (двенадцать тысяч) 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 сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Обращаем внимание, что в целях своевременного зачисления денежных средств в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в обязательном порядке указывается УИН, присвоенный в постановлении.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

УИН: 16100500000001548095

Получатель – УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОГО КАЗНАЧЕЙСТВА ПО АЛТАЙСКОМУ КРАЮ
(АЛТАЙСКОЕ КРАЕВОЕ УФАС РОССИИ)

ИНН 2221022528

КПП 222501001

ОКТМО 01701000

Номер казначейского счета 03100643000000011700

Единый казначейский счет 40102810045370000009

Наименование банка ОТДЕЛЕНИЕ БАРНАУЛ БАНКА РОССИИ//УФК по Алтайскому краю г. Барнаул

БИК ТОФК 010173001

Код дохода 161 1 16 01141 01 0003 140

Назначение платежа: штрафы за нарушение законодательства о рекламе

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (3852) 24-68-81 или по электронной почте to22@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении,

составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьей 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно статье 30.3 КоАП РФ, жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана 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.

Дата вынесения постановления 30 ноября 2022 года

Дата направления копии постановления 02 декабря 2022 года

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>