

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 050/04/14.3-1779/2022

«22» декабря 2022 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) <...>, рассмотрев материалы дела № 050/04/14.3-1779/2022 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), возбужденного в отношении Акционерного общества «<...>» (место нахождения: <...>; ИНН: 7707056547, ОГРН:<...>, КПП: <...>, дата регистрации в качестве юридического лица: <...>) (далее – Банк, АО «<...>») в отсутствие законного представителя АО «<...>», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, путем направления Определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 050/04/14.3-1779/2022 об административном правонарушении (от 14.12.2022 № ОМ/22629/22) (далее – Определение) по Почте России (почтовый идентификатор –<...>). Согласно данным Почты России, Определение получено Обществом 19.12.2022. Общество направило защитника<...> (доверенность от 28.03.2022 № <...>).

<...> присутствует при рассмотрении дела об административном правонарушении посредством использования видеоконференцсвязи сервиса Trueconf по ходатайству от 21.12.2022 № 49106-ЭП/22,

### УСТАНОВИЛ:

Начальником отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области <...> составлен протокол № 050/04/14.3-1779/2022 об административном правонарушении (от 14.12.2022 № 08/22625/22).

Московским областным УФАС России установлен факт поступления на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> рекламного звонка <...> в <...> с абонентского номера <...> следующего содержания: «Алло. – Добрый день! АО «<...>» улучшил условия предложения. Специально для Вас доступна льготная процентная ставка, а платеж стал еще меньше! Уделите нам 1-2 минуты, и мы расскажем подробнее. Для этого нажмите 1» без предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) согласия абонента на получение рекламы и с использованием сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и

(или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки) (часть 2 статьи 18 Закона о рекламе), ответственность за указанные действия предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в отношении

АО «<...>» возбуждено дело об административном правонарушении и проведено административное расследование.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой признается 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 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. Под товаром согласно пункту 3 указанной статьи понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Рассматриваемый звонок, поступивший заявителю <...> в <...>, является рекламой, поскольку отвечает всем признакам рекламы согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, а именно является информацией, распространенной по сетям электросвязи, адресованной неопределенному кругу лиц и направленной на привлечение внимания к услугам

АО «<...>».

Целью рекламы является привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что

такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, Законом о рекламе установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также – рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно сведениям, представленным ПАО «<...>», абонентский номер <...> выделен <...> на основании договора оказания услуг связи <...>.

Согласно сведениям, представленным ПАО «<...>», абонентский номер <...> выделен АО «<...>» в рамках договора, заключенного в период <...> по <...>.

В соответствии с письменными объяснениями Банка от 01.11.2022 № б/н звонок абоненту <...> был совершен ошибочно, вследствие неправильного набора абонентского номера, в связи с чем, письменное согласие указанного абонента на получение рекламной информации в Банке отсутствует.

Учитывая изложенное, согласие <...> на распространение ему рекламы по сетям электросвязи у Банка отсутствует.

Согласие на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых – должно быть выражено явно.

АО «<...>» не представило доказательств получения предварительного согласия <...> на получение им рекламы <...> на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> от АО «<...>».

В силу положений части 2 статьи 18 Закона о рекламе не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Как следует из данного положения, законодательством о рекламе запрещается без участия человека не только применение средств выбора, но и набор абонентского номера для распространения рекламы.

В материалы дела заявителем представлена аудиозапись рекламного звонка, содержащая в начале разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с выпиской из Инструкции АО «<...>» по осуществлению телефонных коммуникаций с использованием Interactive Voice Response (IVR) в рамках реализации маркетинговых кампаний (Приложение № 1 к Приказу № 03-Л-20 от 09 января 2020) (далее – Инструкция) исходящие телефонные звонки осуществляются в режиме ручного набора номера с использованием IVR в рамках реализации маркетинговых кампаний.

Пунктом 2.4 Инструкции определен следующий алгоритм действий:

1. Для инициации вызова через IVR работнику необходимо набрать номер из сети банка <...>.
2. Набрать номер вызываемого телефона клиента.
3. При соединении клиент прослушивает ролик с предложением. Если клиент хочет узнать подробнее и нажимает соответствующую кнопку на телефоне, то происходит соединение с работником Банка для дальнейшего общения и предложения услуг Банка.

Таким образом, набор абонентского номера происходит вручную, работниками Банка.

Факт нарушения части 2 статьи 18 Закона о рекламе в ходе проведения административного расследования не подтвердился.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, АО «<...>» является рекламораспространителем указанной рекламы.

Учитывая изложенное, АО «<...>» нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за совершение административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП 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 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.

Время совершения административного правонарушения: <...> в <...>.

Место совершения административного правонарушения: Московская область.

В ходе рассмотрения дела № 050/04/14.3-1779/2022 защитником АО «<...>» <...> было заявлено ходатайство о прекращении производства по делу в связи с тем, что с 25.07.2022 согласно статье 28.1 КоАП дело об административном правонарушении может быть возбуждено только после проведения контрольного (надзорного) мероприятия во взаимодействии с контролируемым органом, проверки, совершения контрольного (надзорного) действия в рамках постоянного государственного контроля (надзора), постоянного рейда и оформления их результатов.

Постановлением Правительства Российской Федерации № 336 установлены ограничения на возбуждения дела должностными лицами контрольных (надзорных) органов дел об административных правонарушениях без проведения контрольного (надзорного) мероприятия во взаимодействии с контролируемым органом.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства АО «<...>» о прекращении производства по делу № 050/04/14.3-1779/2022 назначить штраф в минимальном размере, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Указанное ходатайство не подлежит удовлетворению в виду следующего.

Согласно подпункту 15 пункта 5 статьи 2 Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» (далее – Закон о государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации) положения данного Закона, устанавливающие порядок организации и проведения проверок, не применяются к организации и осуществлению контроля за соблюдением антимонопольного законодательства; в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 1 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее – Закон о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного

контроля (надзора) и муниципального контроля) особенности организации и проведения проверок в части, касающейся вида, предмета, оснований проведения проверок, сроков и периодичности их проведения, уведомлений о проведении внеплановых выездных проверок и согласования проведения внеплановых выездных проверок с органами прокуратуры, могут устанавливаться другими федеральными законами, в том числе Законом о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы.

Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении в силу пункта 3 части 1 и части 3 статьи 28.1 КоАП являются, в том числе, сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Управлением не осуществлялись мероприятия по контролю, в смысле придаваемом Законами о государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации и о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля, дело об административном правонарушении возбуждено не по результатам выявления правонарушения в ходе осуществления государственного контроля по итогам контрольного мероприятия, проведенного в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1088 «О федеральном государственном контроле (надзоре) в сферах естественных монополий и в области государственного регулирования цен (тарифов)», части 3 статьи 35.1 Закона о рекламе.

Данная позиция подтверждается судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Центрального округа № А62-2627/2022).

Таким образом, учитывая, что спорные проверочные мероприятия проводились Управлением в рамках исполнения полномочий, предусмотренных статьей 14.3 КоАП, следовательно дело

№ 050/04/14.3-1779/2022 было возбуждено без нарушений части 3 статьи 28.1 КоАП.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, по делу, является повторное совершение однородного административного правонарушения, что подтверждается Постановлениями о наложении штрафа по делам об административном правонарушении от 18.01.2022 № 066/04/14.3-244/2022 и от 17.01.2021 № 066/04/14.3-3726/2022

Свердловского УФАС и Постановлением о наложении штрафа по делу об административном правонарушении от 26.01.2022 № 036/04/14.3-15/2022 Воронежского УФАС России.

В связи с тем, что имеются обстоятельства, отягчающие административную ответственность АО «<...>», Управлением не может быть назначен минимальный штраф, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Оценив все обстоятельства и документы, приобщенные к материалам дела, прихожу к выводу, что у АО «<...>» имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению данных требований.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – АО «Банк <...>» (место нахождения: <...>; ИНН: <...>, ОГРН: <...>, КПП: <...>, дата регистрации в качестве юридического лица: 03.10.2002) подтверждается протоколом по делу № 050/04/14.3-1779/2022 об административном правонарушении от 14.12.2022 г., а также другими материалами дела.

Сроки давности привлечения АО «<...>» к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные частью 1 статьи 4.5 КоАП, не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положения юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 КоАП,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать АО «<...>» (место нахождения: <...>, <...>; ИНН: <...>, ОГРН: <...>, КПП: <...>, дата регистрации в качестве юридического лица: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 260 000 (двести шестьдесят тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее

шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель	Номер поля В платежном поручении (61), (103), (16)	ИНН 7703671069 КПП 773401001 УФК по Московской области (Московское областное УФАС России)
Банк получателя	Номер поля в платежном поручении (13)	ГУ БАНКА РОССИИ ПО ЦФО//УФК ПО МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ г. Москва
БИК	Номер поля в платежном поручении (14)	004525987
Номер счета банка получателя средств (номер банковского счета, входящего в состав единого казначейского счета (ЕКС))	Номер поля в платежном поручении (15)	40102810845370000004
Номер счета получателя (номер казначейского счета)	Номер поля в платежном поручении (17)	03100643000000014800
Назначение платежа	Номер поля в платежном поручении	Штрафы за нарушение законодательства о рекламе по постановлению от 22.12.2022

	(24)	№ 050/04/14.3-1779/2022
КБК	Номер поля в платежном поручении (104)	161 1 16 01141 01 0003 140
ОКТМО	Номер поля в платежном поручении (105)	46000000
УИН	Номер поля в платежном поручении (22)	16100500000001491956

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, возможно направить по факсу **8(499)755-23-23 доб. 050-892** или по электронной почте **to50@fas.gov.ru**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и части 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.