

ИП <...>

<...>

Постановление 048/04/14.3-33/2023

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **о наложении штрафа по делу**

### **об административном правонарушении № 048/04/14.3-33/2023**

18 апреля 2023 года г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 18 апреля 2023 года

Постановление в полном объеме изготовлено 18 апреля 2023 года

Я, заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области <...>, рассмотрев дело об административном правонарушении № 048/04/14.3-33/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>), по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

### **УСТАНОВИЛ:**

В Липецкое УФАС России из ФАС России (исх. № РС-9523987765-А-33-20220616) поступило (вх. № 314-з от 17.06.2022) заявление гражданина <...> том, что 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут на его абонентский номер +7<...> поступил звонок рекламного характера с номера +7<...>, содержащий рекламу от АО «Альфа-Банк», без его предварительного согласия на получение рекламы.

Статья 1 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона 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.

В соответствии с п. 2 ст. 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.

Пункт 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Заявитель представил запись телефонного звонка с номера +7<...> 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут. Текст записи: «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до одного миллиона рублей Альфа-Банка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, ее нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание бесплатны. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать о <запись обрывается>».

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «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 - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи, с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Таким образом, рассматривая информация, а именно поступивший 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут на абонентский номер +7<...> телефонный звонок с номера +7<...> направлен на привлечение внимания к услугам, предоставляемым АО «Альфа-Банк» - оформление кредитной карты с кредитным лимитом до 1 млн рублей, и является рекламой.

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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон 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.

Законом о рекламе обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы посредством использования телефонной связи возложена на рекламодателя.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласно обращению заявителя, своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

Таким образом, реклама, распространенная посредством входящего телефонного звонка на абонентский номер заявителя +7<...> рекламного характера от имени АО «Альфа-Банк» с предложением услуги – оформления кредитной карты с кредитным лимитом до 1 млн рублей, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

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

ПАО «Вымпелком» в ответе на запрос указал, что абонентский номер +7<...>, с

которого осуществлен рекламный звонок, принадлежит ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 19.01.2022 г.

В адрес ИП <...> направлены запросы (исх. № ИП/132/22 от 26.07.2022; ДШ/629/22 от 15.08.2022) о предоставлении информации по изложенным фактам. Ответа на запросы в Липецкое УФАС России не поступало.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, поскольку без согласия абонента осуществила распространение рекламы на телефонный номер +7<...>.

Определением от 05.10.2022 № ДШ/1826/22 в отношении ИП <...> возбуждено дело № 048/05/18-1051/2022 о нарушении законодательства о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 01.12.2022 на 11 часов 00 минут. В целях соблюдения прав и интересов, в связи с необходимостью надлежащим образом уведомить лиц, участвующих в деле, и выяснить дополнительные обстоятельства дела, определением от 05.10.2022 № ДШ/1829/22 срок рассмотрения дела № 048/05/18-1051/2022 продлен до 30.12.2022.

ИП <...> не представила пояснений или документов по делу. На рассмотрение дела № 048/05/18-1051/2022 01.12.2022 ИП <...> или ее представитель не явились, ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие не поступало. ИП <...> надлежащим образом уведомлена о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отправке почтового отправления № <...> (возвращено отправителю по истечении срока хранения).

Руководствуясь п. 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия рассмотрела дело № 048/05/18-1051/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле.

На основании изложенного, реклама кредитного договора с использованием кредитной карты с кредитным лимитом до 1 млн рублей от «Альфа-Банка», рекламодателем которой является ИП <...>, не соответствует требованиям ч. 1 статьи 18 Закона о рекламе и, в силу пункта 4 статьи 3 названного Закона, признана Комиссией ненадлежащей рекламой (решение по делу № 048/05/18-1051/2022 от 01.12.2022).

Учитывая, что рассматриваемая реклама на момент вынесения решения не распространяется, Комиссией принято решение не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно указанному выше, ИП <...> совершила административное правонарушение, наказание за которое предусмотрено 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 - 6 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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении ИП <...> установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что она нарушила ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Субъект – индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>).

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как ИП <...> не проявила ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от нее в целях надлежащего исполнения законодательно установленных обязанностей, не приняла всех необходимых мер для соблюдения требований законодательства, не осуществила надлежащего контроля за соблюдением требований законодательства о рекламе при размещении рекламы, тем самым совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк.

Время совершения административного правонарушения – 16.06.2022.

18.01.2023 на процедуру составления протокола об административном правонарушении ИП <...> или ее законный представитель не явились. ИП <...> надлежащим образом уведомлена о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении, что подтверждается отчетом об отправке почтового отправления № <...> (возвращено отправителю по истечении срока хранения).

В соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составлен в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направлена лицу, в отношении которого он составлен.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 Кодекса РФ 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.

Определением от 24.01.2023 № ДШ/343/23 рассмотрение дела № 048/04/14.3-33/2023 назначено на 02.02.2023 на 14 часов 40 минут. 02.02.2023 ввиду отсутствия информации о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, рассмотрение было отложено. В целях соблюдения прав и законных интересов лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, определением от 02.02.2023 № ДШ/650/23 срок рассмотрения дела № 048/04/14.3-33/2023 продлен до 03 марта 2023 года. Рассмотрение дела назначено на 02.03.2023 на 14 часов 40 минут.

На рассмотрение 02.03.2023 ИП <...> или её представитель не явились, ходатайства о рассмотрении дела в ее отсутствие не поступало. В целях соблюдения прав и законных интересов лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, определением от 03.03.2023 № ДШ/1334/23 срок рассмотрения дела № 048/04/14.3-33/2023 продлен до 20 апреля 2023 года. Рассмотрение дела назначено на 18.04.2023 на 14 часов 40 минут.

На рассмотрение 18.04.2023 ИП <...> или её представитель не явились, ходатайства о рассмотрении дела в ее отсутствие не поступало. ИП <...> уведомлена надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 048/04/14.3-33/2023 (уведомление об отправке почтового отправления № <...>, возвращено отправителю по истечении срока хранения).

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, дело № 048/04/14.3-33/2023 рассмотрено в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

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

В силу ч.ч. 1, 3 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.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Согласно ч. 4 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, за исключением случаев, предусмотренных частью 5 настоящей статьи.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В ходе рассмотрения должностным лицом рассмотрена возможность квалификации правонарушения как малозначительного в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ. Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...> несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо

исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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 соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения ИП <...> как исключительный, не установлено, а лицом таковых не приведено.

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность, признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080) установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ - неоднократное совершение однородных правонарушений: Постановление Алтайского краевого УФАС по делу № 022/04/14.3-867/2022 (вступило в законную силу 12.12.2022; исполнено (штраф 12 (двенадцать) тыс. рублей оплачен); Постановление Челябинского УФАС по делу № 074/04/14.3-3124/2022 (вступило в законную силу 16.02.2023; исполнено (штраф 10 (десять) тыс. рублей оплачен); Постановление Свердловского УФАС по делу № 066/04/14.3-3553/2022 (вступило в законную силу 11.11.2022; исполнено (штраф 10 (десять) тыс. рублей оплачен); Постановление Челябинского УФАС по делу № 074/04/14.3-2793/2022 (вступило в законную силу 24.01.2023; исполнено (штраф 10 (десять) тыс. рублей оплачен).

Согласно ст. 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. Со дня окончания исполнения вышеупомянутых постановлений один год не истек.

Таким образом, совершение правонарушения повторно признается обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь 3.2, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **7 000 (семь тысяч) рублей**.

В соответствии с ч. 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный 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 статьёй 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Сумму штрафа за нарушение антимонопольного законодательства надлежит уплатить по следующим реквизитам:

**УФК по Липецкой области (Липецкое УФАС России л/с № 04461056940);**

**БИК 014206212**

**ЕКС № 40102810945370000039**

**Казначейский счет 03100643000000014600**

**ИНН 4826018513**

**КПП 482601001**

**ОКТМО 42701000**

**КБК 16111601141010003140**

УИН 1610050000001642814

**Оплата штрафа по постановлению 048/04/14.3-33/2023 за ИП <...>**

Заверенную копию документа, подтверждающую уплату штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу: 398050, г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, каб. 515А; эл.почта: to48@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней 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 вступления постановления в силу \_\_\_\_\_

**Дата направления постановления в ФССП России** \_\_\_\_\_

Заместитель руководителя - начальник отдела <...>

Исп.<...>

тел.8(4742) <...>