

Постановление

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 011/04/14.3-314/2024

Дата и место рассмотрения дела - 23 апреля 2024 года, г. Сыктывкар

<...>, рассмотрев 23.04.2024 протокол от 09.04.2024 и материалы дела об административном правонарушении № 011/04/14.3-314/2024 о совершении <...>, административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 09.04.2024 по делу № 011/04/14.3-314/2024, составленным в отсутствие <...>, надлежащим образом извещённой о времени и месте его составления.

Определением Коми УФАС России от 09.04.2024 № ПК/2119/24 рассмотрение дела № 011/04/14.3-314/2024 назначено на 23.04.2024.

<...> письмом от 16.04.2024 (вх. № 3839-эп/24 от 16.04.2024, № 4077/24 от 22.04.2024) заявлено ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие.

Административное дело рассмотрено 23.04.2024 в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенной о месте и времени рассмотрения дела № 011/04/14.3-314/2024.

Иных ходатайств, отводов не поступало.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 011/04/14.3-314/2024 установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) поступило заявление <...>, направленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Коми № 5021-01/11 от 14.09.2023 (вх. № 6241/23 от 14.09.2023).

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя <...> поступили СМС-сообщения, в том числе 04.09.2023 в 16 час. 23 мин. от абонента с буквенным обозначением «SKB-SINARA»: «Выгодный кредит до 3 млн.р. от 5,7 % bit.ly/sinara-credit Вернём %!» (далее – рассматриваемая реклама).

По результатам рассмотрения указанного заявления было принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-933/2023 в отношении АО «Загрузка» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), о чем вынесено соответствующее определение № ПК/6805/23 от 03.11.2023.

Определением № ПК/7455/23 от 04.12.2023 срок рассмотрения рекламного дела продлен до 03.02.2024. К участию в рассмотрении рекламного дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации, привлечено, в том числе ООО «АйДиджитал».

Определением № ПК/49/24 от 10.01.2024 рассмотрение рекламного дела отложено. К участию в рассмотрении рекламного дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации, привлечено ПАО Банк Синара.

Из материалов дела № 011/05/18-933/2023 (далее – рекламное дело) установлено нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: получение денег, кредита, займа, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством СМС-

сообщений на абонентский номер <...>, является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. 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.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

ПАО «МТС» письмами № СЗ 02.6-03/КИ-Б/111 исх. от 20.10.2023 (вх. № 7360-ДСП/23 от 23.10.2023), № СЗ 02.6-03/КИ-Б/111-2 исх. от 01.11.2023 (вх. № 7650-ДСП/23 от 01.11.2023) сообщило, что направление СМС-сообщения от абонента с буквенным обозначением «SKB-SINARA» осуществлялось АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, КПП 772501001, ОГРН 1057746396113, адрес места нахождения: 115280, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Даниловский, Ленинская слобода ул., д. 26, помещ. 4н/1) по его заявке в рамках услуги МТС-Маркетолог.

АО «Загрузка», акцептовало оферту ПАО «МТС» на оказание услуги «A2P Рассылка», оформило заказ на рассылку информационных сообщений своим получателям (по своей клиентской базе) с использованием выделенных ему буквенных неймингов, в том числе «SKB-SINARA».

Услуга «A2P Рассылка» - услуга по рассылке самим клиентом информационных материалов среди его получателей в каналах коммуникации A2P.

Управление услугой «A2P Рассылка» осуществляется самим клиентом через его личный кабинет, что позволяет ему по самостоятельно сформированной базе абонентов ПАО «МТС» других операторов РФ отправлять СМС-сообщения для нескольких абонентов одним кликом. База абонентов ПАО «МТС» и других операторов клиенту не предоставляется.

Согласно пункту 5.3.2. Оферты на оказание услуги «A2P Рассылка» в Сервисе Клиент (АО «Загрузка») принимает на себя обязательства, в том числе до начала

оказания Услуги получить от Получателя согласие на получение Информационных материалов и иные согласия, если таковые требуются согласно законодательству.

Таким образом, ПАО «МТС» оказывает клиенту только услуги связи по осуществлению СМС-рассылки, которые регламентируются законом «О связи», распространение рекламы при этом не является предметом договорных отношений между АО «Загрузка» и ПАО «МТС».

В данном случае рассылка указанных СМС-сообщений осуществлена по инициативе АО «Загрузка», а ПАО «МТС» лишь осуществило технологические действия, предоставляя техническую возможность совершить рассылку СМС-сообщений.

Таким образом, из материалов рекламного дела следовало, что лицом, направившим СМС-сообщение с абонентского номера с буквенным обозначением «SKB-SINARA», являлось АО «Загрузка».

Согласно письменным пояснениям, представленным АО «Загрузка» в материалы рекламного дела, 04.09.2023 в 16 час. 23 мин СМС-сообщение с буквенного номера «SKB-SINARA» (далее – рассматриваемая реклама) осуществлялась в рамках исполнения договора № А-16/15р от 01.03.2015, заключенного между АО «Загрузка» и ООО «АйДиджитал» (далее – Договор).

АО «Загрузка» указывает, что в соответствии с условиями Договора, ООО «АйДиджитал» (Заказчик) самостоятельно определяет объект (предмет) рассылки, а также СМС-сообщения, получателя время рассылки. Обязуется обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании СМС-сообщений и гарантировать, что СМС-сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации, не содержит нецензурных слов и выражений на любом языке, объект рекламирования соответствует политике и требованиям Операторов, а также что СМС-сообщения не нанесут ущерб деловой репутации Операторов, не содержат политическую агитацию. При использовании персональных данных Абонентов Заказчик обязан соблюдать требования Федерального закона «О персональных данных» № 152-ФЗ от 27 июля 2006 года, а также других нормативных актов, регулирующих правоотношения в данной области. Заказчик гарантирует отсутствие каких-либо претензий субъектов персональных данных к (АО «Загрузка» (Исполнитель), а также то, что Заказчиком надлежащим образом получено согласие соответствующих субъектов персональных данных на обработку и передачу таких данных третьим лицам в объеме однозначно достаточном для исполнения настоящего Договора, при этом Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС-сообщений или их отправителя) (пункты 3. 1.3, 3.1.4, 7.2 Договора). Согласно п.3 .2.1 Договора Заказчик самостоятельно выбирает Имена отправителя для проведения СМС-рассылок абонентам.

АО «Загрузка» сообщает, что технологически Заказчик подключен к платформе АО «Загрузка» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку СМС-сообщений, их получателей АО «Загрузка», а только пересылает

СМС-сообщения, сформированные Заказчиком по указанным Заказчиком в своих аппаратно-программных комплексах номерам. Рассылка всех СМС-сообщений инициируется Заказчиком, АО «Загрузка» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений. И выполняет исключительно технологическую функцию: предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. При этом АО «Загрузка» не знает и не может знать содержание рассылаемых сообщений ввиду части 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации и ст. 63 Федерального закона от 07.07.2013 г. №126-ФЗ «О связи», которые защищают тайну переписки.

АО «Загрузка» выполняет только технологическую функцию по передаче сообщений через свою коммуникационную платформу от Заказчика оператору. АО «Загрузка» не обладает техническим оборудованием для непосредственной передачи сообщений на номера Абонентов, минуя оператора. При этом инициатором рассылки является Заказчик.

Таким образом, по мнению АО «Загрузка», обязанность по предоставлению согласия абонента на получение им СМС-рассылок на номер <...> лежит на ООО «АйДиджитал» или его клиенте.

Коми УФАС России установлено, что между АО «Загрузка» и ООО «АйДиджитал» заключен договор № А-16/15р от 01.03.2015.

Согласно разделу 2 Договора заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг Заказчику:

- предоставление Заказчику доступа к КПИ для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информационные и/или рекламные материалы Заказчика либо клиента Заказчика, формируемых и отправляемых Заказчиком или Клиентом Заказчика, для дальнейшей отправки СМС-сообщений Заказчика абонентам;
- услуги по оказанию информационно-технического обслуживания: обработке трафика и разделению (сепарации) его по Операторам, установление принадлежности абонентского номера к какому-либо Оператору по базе MNP, технической поддержке.

В соответствии с пунктами 3.1.3, 3.1.4 Договора Заказчик обязуется самостоятельно определять объект (предмет) СМС-рассылки, а также содержание СМС-сообщения, получателя, время СМС-рассылки. Обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании СМС-сообщений и гарантировать, что СМС-сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации, не содержит нецензурных слов и выражений на любом языке, объект рекламирования соответствует политике и требованиям Операторов, а также что СМС-сообщения не нанесут ущерб деловой репутации Операторов, не содержат политическую агитацию.

Не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ.

Согласно разделу 1 Договора СПАМ - рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС-сообщений или их отправителя.

Согласно дополнительному соглашению № 40 к Договору № А-16/15р от 01.03.2023 в пункт 3.1.3 внесены изменения.

Согласно пункту 3.1.3 Договора, в редакции дополнительного соглашения № 40 к Договору № А-16/15р от 01.03.2023, самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание СМС-сообщения, получателя, время рассылки. Обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании СМС-сообщений и гарантировать, что СМС-сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации, не содержит нецензурных слов и выражений на любом языке, объект рекламирования соответствует политике и требованиям Операторов, а также что СМС-сообщения не нанесут ущерб деловой репутации Операторов, не содержат политическую агитацию. При использовании персональных данных Абонентов Заказчик обязан соблюдать требования Федерального закона «О персональных данных» № 152ФЗ от 27 июля 2006 года, а также других нормативных актов, регулирующих правоотношения в данной области. Заказчик гарантирует отсутствие каких-либо претензий субъектов персональных данных к Исполнителю, а также то, что Заказчиком надлежащим образом получено согласие соответствующих субъектов персональных данных на обработку и передачу таких данных третьим лицам в объеме однозначно достаточном для исполнения настоящего Договора.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «АйДиджитал» в материалы рекламного дела касательно распространения 04.09.2023 в 16 час. 23 мин. от абонента с буквенным обозначением «SKB-SINARA»: «Выгодный кредит до 3 млн.р. от 5,7 % bit.ly/sinara-credit Вернём %!» (далее – реклама), ООО «АйДиджитал» выступает в качестве SMS-агрегатора, обладая всеми необходимыми лицензиями на услуги связи и технологическим оборудованием, оказывает своим клиентам услуги по рассылке SMS-сообщений. ООО «АйДиджитал» выступает в качестве связующего звена между клиентами ООО «АйДиджитал», операторами связи и их абонентами.

Как следует из материалов рекламного дела, между ООО «АйДиджитал» (Исполнитель) и ПАО Банк Синара (Заказчик) заключен договор № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 (далее – Договор № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015) согласно условиям которого Исполнитель оказывает заказчику услуги по передаче SMS-сообщений, а Заказчик обязуется принимать оказанные услуги и оплачивать их в соответствии с условиями договора.

Согласно пунктам 2.4, 2.5 дополнительного соглашения № 1 к Договору № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 от 01.03.2017 Заказчик самостоятельно определяет содержание сообщений заказчика, получателей сообщений заказчика и время отправки сообщений. Заказчик несет полную ответственность перед исполнителем, абонентами и третьими лицами, за содержание сообщений и факт их приёма-передачи в рамках оказания услуг. В рамках настоящего договора стороны признают, что в случае если сообщение содержит рекламную информацию, Заказчик несет все предусмотренные законом обязанности рекламодателя и рекламораспространителя такого сообщения.

Заказчик обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения Заказчика, на получение абонентами таких сообщений в порядке и форме, предусмотренной законодательством РФ.

Таким образом, при рассылке СМС-сообщения:

- 04.09.2023 в 16 час. 23 мин. от абонента с буквенным обозначением «SKB-SINARA»: «Выгодный кредит до 3 млн.р. от 5,7 % bit.ly/sinara-credit Вернём %!», обязанность по получению согласия <...> на получение рекламных материалов была возложена на ПАО Банк Синара.

ООО «АйДиджитал» указало, что запросило у ПАО Банк Синара сведения о наличии согласия <...> ПАО Банк Синара сообщило, что абонент с телефонным номером <...> ошибочно попал в список СМС-рассылки ПАО Банк Синара.

Согласно письменной информации, представленной ПАО Банк Синара в материалы рекламного дела, рекламодателем и рекламораспространителем рекламы является ПАО Банк Синара. По мнению ПАО Банк Синара, в связи с тем, что ПАО Банк Синара фактически не доводило содержание рекламы до абонента, а только определило объект рекламирования, содержание рекламы, привело информацию в форму для распространения в виде рекламы, то в данном случае рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «АйДиджитал», с которым ПАО Банк Синара заключен договор № 199.1.6-15-725 от 01.06.2015, согласно которому ООО «АйДиджитал» обязуется оказывать ПАО Банк Синара услуги, в том числе по передаче исходящих СМС-сообщений через программно-аппаратный комплекс, используемый ООО «АйДиджитал», от оборудования ПАО Банк Синара до узла связи оператора.

ПАО Банк Синара указывает, что ввиду необходимости у Банка в рассылке рекламного сообщения по кредитному продукту Банк разработал текст СМС-сообщения и на основании договора, заключённого с ООО «АйДиджитал», передал реестр сообщений для рассылки абоненту. ООО «АйДиджитал» передало СМС-сообщение ПАО Банк Синара. При проведении проверки поступившему запросу контрагента – ООО «АйДиджитал» - ПАО Банк Синара выявлено ошибочное включение заявителя в реестр сообщений для рассылки. После выявления ПАО Банк Синара ошибки заявитель был отключен от осуществления со стороны ПАО Банк Синара рекламных коммуникаций (28.11.2023). На момент проверки также установлено, что у ПАО Банк Синара отсутствует согласие <...> на получение ей рекламных материалов.

Комиссия, проанализировав материалы, имеющиеся в рекламном деле, установлено, что доводы ПАО Банк Синара являются несостоятельными ввиду следующего.

Как указывалось ранее, между ООО «АйДиджитал» (Исполнитель) и ПАО Банк Синара (Заказчик) заключен договор № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 (далее – Договор № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015) согласно условиям которого Исполнитель оказывает заказчику услуги по передаче SMS-сообщений, а Заказчик обязуется принимать оказанные услуги и оплачивать их в соответствии с условиями договора.

Согласно пунктам 2.4, 2.5 дополнительного соглашения № 1 к Договору № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 от 01.03.2017 заказчик самостоятельно определяет содержание сообщений заказчика, получателей сообщений заказчика и время

отправки сообщений. Заказчик несет полную ответственность перед исполнителем, абонентами и третьими лицами, в частности, компетентными государственными органами, за содержание сообщений и факт их приёма-передачи в рамках оказания услуг, и обязуется самостоятельно предоставить в соответствующие государственные органы сведения и отчеты, за собственный счет получить все лицензии и разрешения, необходимые для осуществления вышеуказанных действий. Исполнитель не вправе редактировать и оказывать иное влияние на содержание сообщений.

В рамках настоящего договора стороны признают, что в случае если сообщение содержит рекламную информацию, Заказчик несет все предусмотренные законом обязанности рекламодателя и рекламораспространителя такого сообщения, а привлечение исполнителя для обеспечения технической возможности отправки (распространения) сообщений заказчика конкретным, определяемым зайчиком лицам, не влечет переход к исполнителю обязанности рекламораспространителя.

Заказчик обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения Заказчика, на получение абонентами таких сообщений в порядке и форме, предусмотренной законодательством РФ.

Коми УФАС России, с учётом всех обстоятельств рекламного дела, в том числе роли ООО «АйДиджитал» и ПАО Банк Синара в распространении рассматриваемой рекламы, приходит к выводу, что в данном случае рекламораспространителем является ПАО Банк Синара.

Из материалов рекламного дела следует, что ПАО Банк Синара имело возможность предварительно проверить наличие согласия абонента на получение рекламы. Вместе с тем, у ООО «АйДиджитал» данная возможность отсутствовала. ООО «АйДиджитал» действовало в рамках договора № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 и дополнительного соглашения № 1 к Договору № 199/1/6-15-725 от 01.06.2015 от 01.03.2017.

Судебная практика также придерживается позиции о том, что признание того или иного лица рекламораспространителем осуществляется в результате анализа последовательности договорных отношений между лицами, участвующими в распространении рекламы по сетям электросвязи, с учётом взаимосвязанности их действий (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 14.02.2020 № Ф01- 8441/2019 по делу № А79-4574/2019).

Таким образом, Комиссией Коми УФАС России установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ПАО Банк Синара.

Из материалов рекламного дела следует, что у ПАО Банк Синара отсутствует согласие <...> на получение рекламных материалов. В связи с чем, рассматриваемая реклама распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространитель - ПАО Банк Синара, на которого в силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, не предприняло достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонилось от обязанности по контролю за

соответствием распространяемой посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения рекламы Закону о рекламе, что является исключительной зоной ответственности рекламораспространителя.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, размещённой на официальном сайте ФНС России, предметом деятельности ПАО Банк Синара является денежное посредничество прочее.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена и распространена ПАО Банк Синара с целью получения Обществом прибыли от экономической деятельности, что отвечает предмету предпринимательской деятельности.

Согласно 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.

Согласно письменным пояснениям, представленным ПАО Банк Синара в материалы рекламного дела, ответственным за распространение рассматриваемой рекламы является <...>.

В материалы рекламного дела ПАО Банк Синара представлены копии приказа ПАО Банк Синара о приеме работника на работу № 59/2-к от 04.04.2023, трудового договора № 250 от 04.04.2023, должностной инструкции <...>, письменные объяснения <...>.

В соответствии с пунктами 2.2, 2.2 должностной инструкции <...> в функциональные обязанности <...> входит, в том числе:

- обеспечение дистанционного привлечения и обслуживания физических и юридических лиц, в том числе путем размещения/распространения рекламно-информационных материалов (далее – РИМ) Банка (третьих лиц) в сети Интернет, а также иными способами среди клиентов Банка (иных потребителей).
- обеспечение соблюдения и осуществления контроля за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе при построении или изменении бизнес-процессов в области Интернет-продаж Банка, а также при осуществлении Банком перекрестных продаж.

Согласно пункту 4.1 должностной инструкции <...> несет ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации за неисполнение, ненадлежащее исполнение требований настоящей должностной инструкции и других внутрибанковских документов.

Таким образом, должностным лицом, ответственным за соблюдение ПАО Банк Синара (в настоящее время АО Банк Синара) законодательства о рекламе в рассматриваемый период, являлась <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло, в том числе по вине <...>.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом ПАО Банк Синара (в настоящее время АО Банк Синара) <...> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований

законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Обстоятельств, как исключаяющих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ей всех зависящих от неё мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Решением Комиссии № ПК/879/24 от 14.02.2024 реклама, распространенная на абонентский номер <...> с абонентского номера с буквенным обозначением «SKB-SINARA» в форме СМС-сообщений следующего содержания: «Выгодный кредит до 3 млн.р. от 5,7 % bit.ly/sinara-credit Вернём %!» 04.09.2023 в 16 час. 23 мин., признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В адрес ПАО Банк Синара (в настоящее время АО Банк Синара) Коми УФАС России было выдано предписание № ПК/880/24 от 14.02.2024 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме СМС-сообщений на абонентский номер <...> реклам в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Как следует из имеющихся материалов, предписание исполнено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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.

Рассматриваемые действия не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 14 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

С учётом изложенного, <...> допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 04.09.2023.

В силу ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения <...> к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемой рекламы на дату рассмотрения настоящего дела не истёк.

Место совершения административного правонарушения: Республика Коми.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Из материалов административного и рекламного дела следует, что у <...> имелась возможность для соблюдения требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, однако из имеющихся в рекламном и административном делах материалов не усматривается, что все зависящие от неё меры к соблюдению требований рекламного законодательства ей были приняты.

В связи с чем, обстоятельств, как исключających возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ей всех зависящих от нее мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается. Доказательства обратного <...> не представлены.

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

Исходя из вышеизложенного, должностное лицо приходит к выводу о том, что материалами рекламного и административного дела подтверждается совершение <...> административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Письмом от 01.03.2024 № 7/355 (вх. № 2424/24 от 11.03.2024), от 16.04.2024 (вх. № 3839-эп/24 от 16.04.2024, № 4077/24 от 22.04.2024) <...> просит учесть, что она раскаивается в содеянном правонарушении; ранее к административной ответственности не привлекалась; как только стало известно о факте ошибочного включения <...> в реестр рассылки рекламных сообщений Банк по собственной инициативе исключил абонента от рекламных коммуникаций с Обществом; <...> оказывает содействие Коми УФАС России в установлении обстоятельств по настоящему административному делу; направление рекламы абоненту без его согласия не повлекло причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не возник имущественный ущерб.

<...>. указывает, что причиной ошибочного включения <...> в реестр рассылки рекламных сообщений АО Банк Синара явился ее недостаточный контроль над процессами, касающимися привлечения клиентов, путем распространения рекламных материалов.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС

России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Коми УФАС России, раскаяние <...>, совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

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

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

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 <...> как исключительный, не установлено, а ей таковых не приведено.

Оценив фактические обстоятельства дела, характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о том, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в отсутствии должной предусмотрительности и пренебрежительном отношении <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей и несоблюдении требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В связи с изложенным, рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным.

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

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно ст. 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.

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28](#) настоящего Кодекса.

В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является 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.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 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.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

<...> ранее не привлекалась к административной ответственности, в том числе, по

ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует.

Следовательно, <...> можно считать впервые совершившей административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного <...> административного правонарушения, личность <...>, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, имущественное положение <...>, подтвержденное справкой о доходах и сумме налога физического лица за 2023, 2024 г.г., в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьями 30.2, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>

2024-2867