

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 004/04/14.3-441/2021

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

18.01.2022г.
Алтайск

г. Горно-

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 08.12.2021г. и материалы дела №004/04/14.3-441/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН <...>, <...>),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул.Ленина, д. 226, стр. 2, 2 этаж) в отсутствие защитника лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении ООО «И» <...>, а также потерпевшего <...>.

Сведения о надлежащем извещении лиц имеются в материалах дела (почтовые идентификаторы АО «Почта России» № <...> – <...>, № <...> – ООО «И», № <...> – <...>).

Согласно части 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 частью 3 статьи 28.6 данного Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В силу части 3 статьи 25.2 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего. В его отсутствие дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении потерпевшего о месте и времени рассмотрения дела и если от потерпевшего не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство

оставлено без удовлетворения.

Руководствуясь статьями 25.1, 25.2 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие <...> и защитника ООО «И» <...>.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Решением Комиссии УФАС по РА от 17.09.2021г. по делу № 004/05/18-243/2021 в действиях ООО «И» (далее – Общество) признаны нарушения части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Нарушения выразились в следующем.

На мобильный телефон <...> (абонентский номер <...>8699) 18.05.2021г. в 15:53 часов поступил рекламный звонок: «-Алло. – **Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?».**

Согласно части 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.

Согласно ответу ООО «И» (вх. № 3578 от 06.07.2021г.) телефонный звонок <...> осуществлял сотрудник ООО «И». Также было предоставлено согласие на получение рекламной информации от <...>, в данной согласии второй контактный телефон был указан <...>8699 (абонентский номер <...>).

Согласно поступившим в УФАС по РА письменным пояснениям ООО «И» от 03.12.2021г. вх. №6496 Общество осуществило звонок <...> продолжительностью 17 секунд. Также у Общества имеется письменное согласие <...> о получении информации рекламного содержания, в

котором был указан абонентский номер <...> (как запасной под номером 2). Подписывая договор на оказание услуг связи с ПАО «Мегафон» <...> дал предварительное согласие на получение рекламы оператора и иных любых лиц. Таким образом, <...> дал согласие на получение рекламной информации от любых третьих лиц.

В соответствии с ответом ПА «Мегафон» от 03.06.2021г. вх. №2942 абонентский номер <...>8699 <...> На основании предоставленного ПАО «Мегафон» детализации оказанных услуг с 18.05.2021г. 00:00:00 по 19.05.2021г. 00:00:00 на абонентский номер <...>8699 18.05.2021г. в 15 часов 53 минут 27 секунд поступил звонок от абонента <...>5736, разговор длился 41 секунду. Таким образом, довод Общества о том, что длительность телефонного разговора составляла 17 секунд не подтверждается материалами дела.

Наличие письменного согласия <...> не подразумевает о направлении информации именно <...>. Поступление информации лицу, которое заявку не заполняло и не изъявляло желание на получение услуг финансовой организации, свидетельствует о намерении привлечь внимание неопределенного круга лиц к услугам организации, что, в свою очередь, в отсутствие согласия данного лица на получение рассматриваемой информации, противоречит требованиям действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 14.14.2 Условий оказания услуг связи ПАО «Мегафон» абонент подписывая договор, соглашается на весь срок его действия получать рекламу при использовании услуг, а также использование (обработку, передачу) сведений об Абоненте в целях продвижения товаров работ и услуг Оператора и третьих лиц (за исключением сведений, составляющих тайну связи), в том числе путем осуществления прямых контактов с Абонентом с помощью средств связи. В данном пункте не содержится прямое указание на возможность получения рекламы от третьих лиц. Третьим лицам предоставляется сведения об абоненте в целях продвижения их товаров. В свою очередь, рекламу абоненту вправе направлять именно Оператор (ПАО «Мегафон»).

Согласно пункту 4.1 Условий оказания услуг связи «Билайн» абонент (ООО «И») не должен использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее, чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущербу Оператора или третьих лиц.

В силу части 3 статьи 28 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.

В силу 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.).

На основании пункта 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013г. №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности (Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах», Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации», Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Ответственность за данное правонарушение установлено ч. 6 ст. 14.3 КоАП РФ. Однако, данной нормой указан субъект – кредитная организация. Согласно сведениям, содержащимся на официальном сайте Банка России <https://www.cbr.ru/> ООО «И» не имеет статус кредитной организации. Таким образом, часть 6 статьи 14.3 в данном случае не применима.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, статьями 7 - 9, 12, 14 - 18, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, частями 7 - 9 статьи 24, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, статьями 28 - 30.2 настоящего Федерального закона.

Но в силу части 8 статьи 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 данной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламодатель же, в свою очередь, является изготовителем или продавцом товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламопроизводителем является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения виде рекламы форму.

Комиссией УФАС по РА установлено, что рекламопроизводителем вышеуказанной рекламы является ООО «И» (решение от 17.09.2021г. по делу №004/05/18-243/2021).

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с

законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 данной статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного 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.

В силу ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Вина юридического лица ООО «И» состоит в нарушении части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламного звонка: «**«-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?»**, посредством сотовой связи абоненту <...>8699 без получения предварительного согласия на получение рекламы, а также без указания всех условий, влияющих на стоимость кредита (займа).

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 004/04/14.3-441/2021.

Факт совершения административного правонарушения ООО «И» подтверждается протоколом об административном правонарушении №004/04/14.3-441/2021 от 08.12.2021г. и материалами административного дела.

Срок давности привлечения ООО «И» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ООО «И» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права заявителя (<...>), в связи с чем, рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При

этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

В соответствии с частью 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 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 информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru>, ООО «И» 10.12.2017г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (категория –малое предприятие).

Вместе с тем, УФАС по РА установлено, что постановлением Татарстанского УФАС России о назначении административного наказания по делу №016/04/14.3-1348/2021 об административном правонарушении от 02.08.2021г., вступившим в законную силу 24.11.2021г., ООО «И» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначено административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Таким образом, ООО «И» считается подвергнутым административному наказанию за совершение административного правонарушения,

предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в период с 23.11.2021 до 23.11.2022г.

Назначение ранее административного наказания обществу препятствует, в силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, поскольку административное правонарушение, совершенное обществом, не является впервые совершенным.

Следовательно, в данном случае отсутствуют основания для выдачи предупреждения.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Управлением установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность как добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписание об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Также Управлением установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность как повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 данного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 3.5, 4.1.1, 14.3, 25.1, 25.4, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН <...>, <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в части распространении ненадлежащей рекламы: «-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?», с нарушением требований части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

2. Назначить ООО «И» наказание по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 300 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 180 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 РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 06.12.2021г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2022 год и на плановый период 2023 и 2024 годов», приказа ФАС России от 25.09.2020 № 903/20 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40102810045370000071, БИК 018405033, л/с 04771212170, Код платежа 161 1 16 01141 01 0003 140, вид платежа: Штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности,

направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу электронной почты to04@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ 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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.