

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 35Р-А/2019

12 февраля 2019 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 35Р-А/2019, возбужденного в отношении протоколом № 28/2019 от 29.01.2019 г. об административном правонарушении, составленным заместителем руководителя, начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Краснодарского УФАС России по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ по факту распространения посредством телефонного звонка с номера на телефонный номер рекламы содержания: *«... Вы зарекомендовали себя как надежный клиент... предложение от Киви банк .. удобная карта беспроцентной рассрочки с денежным лимитом от 5 до 300 тысяч рублей. Срок рассрочки от 1 до 12 месяцев ... нет, это не кредитная карта, это карта рассрочки. Если Вы покупаете на эту карту какой-либо товар, например телевизор за 20 000 рублей, то Вы в течение срока рассрочки уплачиваете именно эту рассрочку без процентов и переплат...»*, полученной абонентом 31.05.2018 г. в 19 часов 03 минуты, без согласия абонента, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 35Р-А/2019 представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении -

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления (вх. № эл.п. 6877 от 13.07.2018г.) по факту распространения посредством телефонного звонка с номера +7 на телефонный номер <...> рекламы содержания: ««... Вы зарекомендовали себя как надежный клиент... предложение от Киви банк .. удобная карта беспроцентной рассрочки с денежным лимитом от 5 до 300 тысяч рублей. Срок рассрочки от 1 до 12 месяцев ... нет, это не кредитная карта, это карта рассрочки. Если Вы покупаете на эту карту какой-либо товар, например телевизор за 20 000 рублей, то Вы в течение срока рассрочки уплачиваете именно эту рассрочку без процентов и переплат...», полученной абонентом 31.05.2018 г. в 19 часов 03 минуты, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 289 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя –». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 31.10.2018 г. (в полном объеме 13.11.2018 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 289 Р/2018 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

31.05.2018 г. в 19 часов 03 минуты посредством телефонного звонка с номера +на телефонный номер <...> поступила реклама содержания: «...Вы зарекомендовали себя как надежный клиент... предложение от Киви банк .. удобная карта беспроцентной рассрочки с денежным лимитом от 5 до 300 тысяч рублей. Срок рассрочки от 1 до 12 месяцев ... нет, это не кредитная карта, это карта рассрочки. Если Вы покупаете

на эту карту какой-либо товар, например телевизор за 20 000 рублей, то Вы в течение срока рассрочки уплачиваете именно эту рассрочку без процентов и переплат...».

Кроме того, в подтверждение поступления рекламы вышеуказанного содержания посредством телефонного звонка с номера + на абонентский номер <...> заявителем представлена его аудиозапись, а также согласно представленной оператором связи детализации телефонное соединение 31.05.2018 в 19 часов 03 минуты с номера + на абонентский номер <...> зафиксировано оборудованием оператора связи.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама - это 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Гр., являясь абонентом номера +, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных Кавказским филиалом ПАО «МегаФон» по запросу Краснодарского УФАС России, следует, что является абонентом номера + по договору об оказании услуг связи № 77376179 от 11.05.2018г. Договор приложило.

В отношении «» было возбуждено дело № 289 Р/2018.

11.10.2018 г. представило материалы и документы (исх. № 9980).

Согласно представленным документам между (Исполнитель) и (Заказчик) заключен договор об оказании информационных услуг от 14.01.2018 г., в соответствии с которым Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги в сроки и на условиях в полном соответствии с положениями Договора, используя в этих целях только те РИМ (рекламные и информационные материалы Заказчика/Партнера Заказчика – любые текстовые, графические, аудио, видео и смешанные материалы рекламно-информационного характера (п. 2.2.8) и в том виде, в котором они представлены Заказчиком через пользовательский интерфейс Сервиса» (п. 3.1.1).

В соответствии с п. 2.2.9 вышеуказанного договора размещение РИМ – техническое размещение Исполнителем информационных материалов Заказчика/Партнера Заказчика на Интернет-ресурсах.

В подтверждения исполнения вышеуказанного договора «» представило счет № 22 от 08.06.2018 на оплату за период с 24.05.2018 по 07.06.2018, в котором также была оказана услуга по доведению вышеуказанной рекламы до абонента номера.

В своих пояснениях от 11.10.2018 указало, что во время телефонного звонка с номера + на абонентский номер <...> .05.2018 в 19 часов 03 минуты абоненту был задан вопрос – интересна ли ему информация по поводу карты рассрочки «халва», на что абонент ответил «да». Однако, согласно записи вышеуказанного телефонного звонка, представленной заявителем, данный вопрос не задавался.

В определении об отложении рассмотрения дела № 289 Р/2018 от 12.10.2018 (исх. № 26763/7) Комиссия Краснодарского УФАС России запросила у запись телефонного звонка, поступившего абоненту номера 31.05.2018 г. в 19 часов 03 минуты, во время которого абоненту был задан вышеуказанный вопрос, на который абонентом был дан положительный ответ.

Однако, запрошенная информация

Иных доказательств, подтверждающих получение предварительного согласия абонента номера на распространение вышеуказанной рекламы, в рамках настоящего дела представлено не было.

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

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: *«...Вы зарекомендовали себя как надежный клиент... предложение от Киви банк .. удобная карта беспроцентной рассрочки с денежным лимитом от 5 до 300 тысяч рублей. Срок рассрочки от 1 до 12 месяцев ... нет, это не кредитная карта, это карта рассрочки. Если Вы покупаете на эту карту какой-либо товар, например телевизор за 20 000 рублей, то Вы в течение срока рассрочки уплачиваете именно эту рассрочку без процентов и переплат...»*, распространенной посредством телефонного звонка 31.05.2018 г. в 19 часов 03 минуты с номера на абонентский номер является

На основании вышеизложенного, Краснодарским УФАС России установлено, что рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания, полученной посредством телефонного звонка с номера на абонентский номер <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Таким образом, действия рекламораспространителя -, выразившиеся в распространении рекламы вышеуказанного содержания посредством телефонного звонка на абонентский номер с номера, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г.,

Время совершения административного правонарушения – 31.05.2018 г.

Ранее Краснодарским УФАС России было вынесено постановление по делу об административном правонарушении № 380 Р-А/2018 от 28.01.2019 г., согласно которому Краснодарское УФАС России постановило привлечь «» к административной ответственности по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

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.

В соответствии со 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 соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.

Согласно сведениям Почты России, постановление по делу 380 Р-А/2018 от 28.01.2019 г. было получено адресатом

08.02.2019 г.

Таким образом, постановление Краснодарского УФАС России по делу об административном правонарушении № 380 Р-А/2018 не вступило в законную силу, а следовательно на дату 12.02.2019 г. ООО «Страховой партнер» не может считаться привлеченным к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства относится к категории малое предприятие (выписка в деле).

При рассмотрении дела № 35Р-А/2019 Краснодарским УФАС России отягчающих обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь, ч. 2 ст. 3.4, ч.1 ст. 4.1.1, ч. 1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.