

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.3- 59/2021 об административном правонарушении

10.03.2021г.

г. Горно-Алтайск

ул.Ленина, 226 стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев протокол от 24.02.2021г. и материалы дела об административном правонарушении №004/04/14.3-59/2021 от 24.02.2021г., возбужденного в отношении ООО «К» (.....),

### УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина 226, стр.2) в отсутствие представителя ООО «К».

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, 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.

Протокол об административном правонарушении №004/04/14.3-59/2021 от 24.02.2021г. и определение о назначении времени и места рассмотрения административного дела № 004/04/14.3-59/2021 от 24.02.2021г., в пункте 1 которого указано, что рассмотрение данного административного дела назначено на 10.03.2021г. в 14:00 часов, были направлены на юридический адрес ООО «К» заказным письмом с уведомлением № «...».

Согласно информации с официального сайта Почты России, письмо вручено адресату почтальоном 04.03.2021г. в 05:22 часов.

Следовательно, ООО «К» надлежащим образом уведомлено о дате и времени рассмотрения дела об административном правонарушении №004/04/14.3-59/2019 от 24.02.2021г.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о

рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Квазар Лимитед».

### **В ходе рассмотрения дела установлено следующее:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление «...» (вх. №4201 от 07.08.2020г.) о распространении ООО «К» следующего рекламного звонка с признаками нарушения статьи 18, статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер «...»), а именно рекламы содержания: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – [finm24.ru/BTL5MPi](http://finm24.ru/BTL5MPi)»** с признаками нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – [finm24.ru/BTL5MPi](http://finm24.ru/BTL5MPi)»** полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Закона о рекламе, является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к финансовой услуге – займам. Реклама способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **финансовая услуга** – это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Пункт 6 статьи 4 данного Федерального закона к числу финансовых организаций относит кредитные организации.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В материалах дела доказательства, свидетельствующие о получении согласия от абонента с номером «...» на получение рекламы отсутствуют.

Под абонентом или адресатом понимается 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.

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.

Общество не представило доказательств, получения согласия «...» на рассылку смс-сообщения по номеру телефона «...».

В связи с чем, данное обстоятельство считаю, как отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

Согласно пп. 22.1 п. 22 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003г. № 126-ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи - автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений

(сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон «О связи» не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием «коротких» или «буквенных» номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг, и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация о лице, предоставляющем финансовую услугу.

Действия ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД», связанные с распространением информации «**Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – [finm24.ru/BTL5MPi](http://finm24.ru/BTL5MPi)**» (05.08.2020 в 15:34), от отправителя Promo, через смс-центр «...» посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, а также в которой отсутствует информация о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг нарушают части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама — это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Комиссией УФАС по РА установлено, что ООО «К» является рекламодателем (решение от 08.12.2020г. по делу №004/05/18-296/2020).

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение законодательства о рекламе 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 законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей 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.

24.02.2021 г. главным специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай Худяковым Денисом Валерьевичем в отношении юридического лица ООО «К» («...») по данному факту составлен протокол об административном правонарушении.

Факт совершения административного правонарушения ООО «К» подтверждается протоколом об административном правонарушении №004/04/14.3-59/2021 от 24.02.2021г. и материалами административного дела.

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

04.03.2021г. ООО «К» в адрес УФАС по РА представлено письменное пояснение (вх. №1193) о том, что какая-либо рассылка на абонентский номер «...» по сетям электросвязи не осуществляется.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Квазар Лимитед» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие обстоятельства на основании документов, представленных в материалы дела. ООО «Квазар Лимитед» представлены письменные пояснения (вх. № 908 от 17.02.2021), в которых, также в частности, указано об исполнении предписания по делу 004/04/14.3-59/2021 и прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что является смягчающим обстоятельством.

Обстоятельств, отягчающих ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

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 «К» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем, рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

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 «К» 10.12.2016г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (категория – микропредприятие).

Ранее ООО «К» к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства не привлекалось.

Таким образом, учитывая все обстоятельства дела № 004/04/14.3-59/2021, об административном правонарушении, прихожу к выводу о наличии оснований для применения к ООО «К» положений части 1 статьи 4.1.1.КоАП РФ, (т.е. замена штрафа на предупреждение).

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.1, 14.3, 25.1, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «К» («...») 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: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – [finm24.ru/BTL5MPi](http://finm24.ru/BTL5MPi)»**, без предварительного согласия на ее получение, что противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе, а также в отсутствие информации о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг, что противоречит части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

2. Применить к ООО «К» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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 части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.