

<...>

Потерпевшему

Дело №022/04/14.3-684/2023

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-684/2023 по делу об административном правонарушении

07 августа 2023 года г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 22.06.2023г. об административном правонарушении, составленный врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела №022/04/14.3-684/2023 об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя <...>

УСТАНОВИЛ:

ИП <...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явилась, представителя не направила.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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 ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Протокол об административном правонарушении от 22.06.2023г., определение о назначении времени и места рассмотрения дела от 22.06.2023г., а так же определения об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении от 05.07.2023г. и 01.08.2023г. направлены по адресу:<...>который указан по состоянию на 01.08.2023г. в Выписке из ЕГРИП по запросам органов государственной власти (открытые сведения и адрес места жительства ИП). Согласно отчетам об отслеживании почтовых отправлений, указанные документы не получены ИП<...>

Кроме того, документы направлены по адресу электронной почты, которая так же содержится в Выписке из ЕГРИП <...>С указанного адреса электронной почты ИП <...> направляла пояснения при рассмотрении дела №022/05/18-293/2023г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявления,

уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было получено ИП <...> направленные после этого заказные письма от Алтайского краевого УФАС России ИП <...> не получает.

Таким образом, приняты все возможные меры для уведомления ИП <...>

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие привлекаемого к административной ответственности лица – индивидуального предпринимателя <...>

Согласно протоколу об административном правонарушении от 22.06.2023г. действиями индивидуального предпринимателя <...> допущено нарушение требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», что указывает на событие и состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

21.02.2023г. ФАС России направлено в Алтайское краевое УФАС России для рассмотрения заявление гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон звонка с рекламным предложением без предварительного согласия абонента.

20.02.2023г. на абонентский номер заявителя +7-952-<...>0 с абонентского номера +7-905-<...> поступил звонок с рекламным предложением кредитной карты Альфа-банка. Заявителем представлена запись с разговором: «- Алё.

- Здравствуйте.

- Да.

- Меня зовут Юлия, я из контакт-центра с антикризисным предложением от Альфа-Банка, очень быстро, готовы прослушать?

- А зачем?

- А у вас есть карта 100 дней без процентов от Альфа-Банка? Есть такая?

- Нет.

- Вам доступна лучшая карта от Альфа-Банка целый год без процентов, покупайте что хотели сейчас, а возвращайте через год не переплатив ни копейки, хотели бы такую карту, интересно?

- Откуда у вас этот номер телефона?

- Ну, вероятнее всего, вас рекомендовал кто-то из ваших знакомых кто уже получал

карту, потому что за рекомендацию могут начисляться дополнительные бонусы.

- А у вас есть согласие от меня на получение рекламы?

- ...карта может лежать у вас просто на всякий случай, ну что, оформим?

- У вас есть согласие на получение рекламы от меня?

- Чтобы узнать условия по карте, нужно направить заявку и получить ответ от банка, попробуем?

- Зачем? Не надо мне это, я не давал согласие на получение рекламы.

- Смотрите, карта эта прежде всего ваш резерв на экстренные ситуации, а платить проценты нужно только если вы не вернете потраченную сумму в срок.

- Ну и что?

- А здесь льготный период на покупки целый год, плюс бесплатное обслуживание, вы же ничего не потеряете, попробуем отправить заявку?

Давайте отправим заявку на эту карту? Это быстро, хорошо?

Карта на самом деле очень удобная, давайте попробуем узнать решение, хорошо?

Ну это на самом деле отличная возможность, попробуем? Отправить заявку?

Ну что, уговорила я вас? Попробуем отправить заявку?

Ну узнаем решение банка? Попробуем?

Жаль, что не удалось вас уговорить, ну спасибо вам, до свидания!».

В соответствии со ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация соответствует определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к кредитной карте «Альфа-банка».

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 распространённой 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.

Заявитель указывает, что предварительно согласие на получение рассматриваемой рекламы не давал, кроме того, в представленной записи разговора заявитель озвучил, что согласие на получение рассматриваемой рекламы он не даёт, следовательно, реклама распространяется с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно представленным письменным пояснениям индивидуального предпринимателя <...>, по её просьбе с целью предварительной оценки потенциала продаж кредитных карт «Альфа-банка», предлагаемых физическим лицам, случайным набором цифр номера +7-952-<...> был осуществлён телефонный звонок заявителю. ИП <...> указывает, что перед тем как озвучить рекламное предложение был задан вопрос абоненту о его готовности и согласии прослушать информацию рекламного содержания, на что был получен утвердительный ответ. После озвучивания предложения диалог был завершён.

Представленная заявителем запись телефонного разговора не подтверждает довод ИП <...> о получении устного согласия абонента на получение рекламного предложения. Следовательно, рассматриваемая реклама распространена с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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

Следовательно, рассматриваемая реклама кредитной карты «Альфа-банка», распространяемая посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя, является ненадлежащей, так как при её распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несёт рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключён договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно сведениям оператора связи ООО «Т2 Мобайл», абонентский номер +7-952-<...> выделён абоненту, который является заявителем.

Абонентский номер +7-905-<...>, с которого поступил телефонный звонок, обслуживается по договору об оказании услуг связи ПАО «ВымпелКом», заключённому с ИП <...>

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ИП <...> является образование дополнительное детей и взрослых (код ОКВЭД – 85.41).

Факт распространения рекламы посредством звонка на абонентский номер заявителя ИП <...> не отрицается.

Таким образом, в соответствии с представленными материалами, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>

На основании изложенного, установлено нарушение ИП <...> ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившееся в распространении рекламной информации без предварительного согласия абонента.

17 апреля 2023 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе принято решение о признании рекламы ИП <...> ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 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.

В соответствии со 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. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Являясь рекламодателем и рекламодателем, ИП <...> выступает участником рынка рекламной деятельности. Следовательно, вступая в отношения в сфере рекламы, в силу специфического статуса, рекламодатель, рекламодатель обязан соблюдать специальные требования в процессе распространения рекламы.

ИП <...> объективно имела возможность по недопущению нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, установлено, что ИП <...> не приняты должные меры по соблюдению требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», что привело к нарушению законодательства о рекламе, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

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

рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 14 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП<...> при распространении рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение требований, установленных ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина ИП <...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом от 22.06.2023г. об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения, совершенного ИП <...> образуют:

-объект административного правонарушения - установленный порядок распространения рекламы;

-объективная сторона - действия ИП <...> направленные на распространение рекламы с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе»;

-субъект правонарушения – индивидуальный предприниматель <...>

-субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но не были приняты все зависящие от неё меры по соблюдению законодательства.

Таким образом, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП <...> следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

ИП <...> на составление и подписание протокола об административном правонарушении не явилась, извещена надлежащим образом.

На момент рассмотрения настоящего дела сроки давности привлечения индивидуального предпринимателя к административной ответственности, установленные ст. 4.5 КоАП РФ, не истекли.

14.06.2023г. в отношении ИП <...> по делу №066/04/14.3-1793/2023 вынесено постановление о назначении административного наказания в виде

административного штрафа за нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в размере 6 000 рублей, вступившее в законную силу 21.06.2023г.

Таким образом, установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - 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.

Следовательно, не установлено наличие обстоятельств для применения положения ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 настоящего Кодекса, - добровольное устранение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении допущенного нарушения.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, 4.6, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать индивидуального предпринимателя <...>виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере 8 000 (восемь тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Обращаем внимание, что в целях своевременного зачисления денежных средств в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в обязательном порядке указывается УИН, присвоенный в постановлении.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

УИН:

Получатель – УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОГО КАЗНАЧЕЙСТВА ПО АЛТАЙСКОМУ КРАЮ (АЛТАЙСКОЕ КРАЕВОЕ УФАС РОССИИ)

ИНН 2221022528

КПП 222501001

ОКТМО 01701000

Номер казначейского счета 03100643000000011700

Единый казначейский счет 40102810045370000009

Наименование банка ОТДЕЛЕНИЕ БАРНАУЛ БАНКА РОССИИ//УФК по Алтайскому краю г. Барнаул

БИК ТОФК 010173001

Код дохода 161 1 16 01141 01 0003 140

Назначение платежа: штрафы за нарушение законодательства о рекламе

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (3852) 24-68-81 или по электронной почте to22@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, 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.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьей 30.1 КоАП РФ постановление по делу об

административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно статье 30.3 КоАП РФ, жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Дата вынесения постановления 07 августа 2023 года

Дата направления копии постановления ___ августа 2023 года

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года

Руководитель управления <...>