

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 26

о назначении административного наказания по делу

№ 027/04/14.3- 930/2022 об административном правонарушении

26 сентября 2022г.
Хабаровск

г.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 26 сентября 2022 года и материалы дела № 027/04/14.3- 930 /2022 об административном правонарушении в отношении ИП Кикенова Льва Юрьевича (ИНН 301607317383) в связи с распространением ненадлежащей рекламы,

в отсутствие ИП Кикенова Л.Ю., извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление гр* (вх. № 4/6774 от 13.05.2022) о нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении на номер +7924 225 73 85 рекламы АО «Альфа-Банк» посредством телефонной связи без согласия абонента на получение рекламы.

Звонок поступил 12.05.2022 в 18:26 с номера +7991 493 14 16 и содержал следующую информацию:

«Здравствуйте, меня зовут Александр. У нас для Вас предложение по кредитной карте от АО «Альфа-Банк». Год без процентов, беспроцентный период, который равен 365 дней, в течение которого можно пользоваться средствами банка и не платить проценты. Сумма на карте рассчитывается индивидуально

от 5 до 500 000 рублей. И сейчас при получении карты до 15 мая если Вы совершаете покупки, Вам зачисляется кешбэк 2 000 рублей. Рассмотрите предложение?...»

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовым услугам АО «Альфа-банк»), формирование и поддержание интереса к нему.

В силу части 1 статьи 18 ФЗ «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.

Как указано в заявлении, согласие на получение рекламы посредством телефонной связи заявитель не давал.

30 мая 2022 года АО «Альфа-Банк» письмом (вх. № 4/7657) сообщило, что Банк не осуществлял и не инициировал осуществление звонков рекламного характера на абонентский номер +7924 225 73 85. Сведения о владельце абонентского номера в информационных системах Банка отсутствуют. Абонентский номер +7991 493 14 16 Банку не принадлежит и Банком не используется. Сведениями о лице, использующем абонентский номер +7991 493 14 16, Банк не располагает.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации распространение рекламы посредством телефонной связи производилось с вышеуказанного номера, принадлежащего номерной емкости оператора ПАО «Ростелеком».

Из информации ПАО «Ростелеком», представленной по запросу антимонопольного органа (вх. № 4/7055 от 18.05.2022), следует, что указанный номер отправителя в рамках договора об оказании услуг связи от 01.09.2022 выделен ИП Кикенову Льву Юрьевичу (ИНН 301607317383).

Статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - ФЗ «О связи») установлено, что абонент-это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг связи при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь-любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно части 1 статьи 44.1 ФЗ «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.

Таким образом, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. При этом, бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы лежит на рекламораспространителе такой рекламы.

Распространение рекламы посредством радиотелефонной связи осуществлена по инициативе лица, в пользование которого передан абонентский номер +7991 493 14 16.

Следовательно, владелец телефонного номера +7991 493 14 16 должен был предпринять меры, направленные на получение предварительного согласия абонента телефонного номера +7924 225 73 85 на направление рекламы посредством радиотелефонной связи

Распространение рекламы посредством телефонной связи без согласия абонента нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем является ИП Кикенов Л.Ю. (ИНН 301607317383).

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Согласно части 1 статьи 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.

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.

Административное правонарушение, совершенное предпринимателем не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Предприниматель относится к категории микропредприятия в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 26 сентября 2022 года.

Ранее ИП Кикенов Л.Ю. по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекался.

Кроме того, в совершенном предпринимателем правонарушении отсутствует причинение 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 отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Кикенова Льва Юрьевича виновным в совершении

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание 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 в арбитражный суд 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.

Приложение: протокол об административном правонарушении на 4 л. в 1 экз.

Руководитель управления