

ИП С<...>

г.Москва, 109429

Заявителю

**1. Дело № 022/04/14.3-122/2022**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 17

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

04 марта 2022г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол № 14 от 24.02.2022г. об административном правонарушении, составленный главным специалистом-экспертом отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю<...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-122/2022 в отношении ИП С<...>, ИНН 772394856191,

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела ИП С<...> (далее – ИП С<...>), а также потерпевшая сторона не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 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 частью 3 статьи 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.

25 февраля 2022 года ИП С<...> заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие и направлении копии принятого акта на электронную почту <...> (вх. № 222033).

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Потерпевшая сторона также ходатайствовала о рассмотрении дела в её отсутствие и направлении всей корреспонденции по электронной почте, направив 02 марта 2022 года в антимонопольный орган соответствующее ходатайство (вх. № 222206).

Согласно протоколу об административном правонарушении № 14 от 24.02.2022г. и

материалам дела № 022/04/14.3-122/2022, ИП С<...> при распространении по сетям электросвязи рекламы карты рассрочки «Халва» ПАО «Совкомбанк» допущено нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

12 октября 2021 года в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение поступило заявление гражданина Российской Федерации о получении на абонентский номер +7-909-<...> августа 2021 года в 16:36 с абонентского номера +7-965-019-7073 и 23 октября 2021 года в 17:37 с абонентского номера +7-903-353-8093 звонка с нежелательной рекламой карты рассрочки «Халва» ПАО «Совкомбанк».

В доказательство заявителем предоставлен скриншот входящих звонков и аудиозапись разговора следующего содержания:

«Добрый день, меня зовут Яна, я представитель ПАО «Совкомбанк». Вам предварительно одобрена карта рассрочки «Халва». Вы получаете возможность воспользоваться суммой до 300 000 рублей без %. Вам перезвонит специалист Банка. Скажите «да», если это Вам интересно».

В соответствии со статьей 3 Закона 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; 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 полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к оказываемой финансовой услуге, а именно получению денежной суммы.

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 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 рекламораспространителя.

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 рекламораспространителя.

Согласно имеющимся в материалах дела письменным пояснениям ИП С<...>, индивидуальный предприниматель оказывает посреднические услуги в получении гражданами кредитной карты рассрочки Халва «Лучшая карта рассрочки», уточняя у лиц, выразивших интерес в ее получении, действительно ли они хотят приобрести эту карту, а также предоставляя информацию о таких лицах партнеру банка.

10.12.2020г. между ИП С<...> и ООО <...> заключен Агентский договор, в соответствии с которым ИП С<...> оказывает услуги по привлечению внимания или поддержания интереса пользователей сети Интернет к товарам или услугам ООО <...> и/или клиентов ООО <...>. Во исполнение указанного договора индивидуальный предприниматель получил информацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и выпускаемой им карте и разместил на своем сайте сведения о том, что любое лицо, желающее получить кредитную карту рассрочки, может направить соответствующую заявку. ИП С<...> является правообладателем сайта <...> в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. У ИП С<...> имеются лог-файлы, регистрирующие все запросы к Сайту.

После исследования лог-файла индивидуальным предпринимателем было установлено, что 08 августа 2021 года в 12:02:12 по московскому времени в форму на сайте <...> были введены следующие данные: «<...>, +7909<...>, 13.03.1964», а также осуществлен «клик» (нажатие) на кнопку «Получить карту». Поступление данных пользователя Сайта само по себе свидетельствует об осуществлении клика.

Таким образом, как указывает ИП С<...>, он получил информацию об акцепте <...> оферты, а также ознакомлении им с Политикой обработки персональных данных и согласии на обработку персональных данных и получение информационной и рекламной рассылки, что послужило основанием для обращения ИП С<...> к гражданину с уточняющим вопросом о необходимости <...> карты рассрочки «Халва».

Вместе с тем, заявитель утверждает, что никогда не давал согласия ИП С<...> на получение карты рассрочки «Халва», поскольку не является клиентом банка, у которого в ведении находятся данные карты, также указывает, что никогда не заходила на сайт ИП С<...> <...>, в том числе и 08.08.2021г., поскольку в этот день заявитель находился за пределами г. Барнаула на даче, где полностью отсутствует интернет; телефон заявителя, который оснащен сим-картой с номером 8-909<...> старой модификации, кнопочный, без выхода в интернет.

Таким образом, реклама «Добрый день, меня зовут Яна, я представитель ПАО «Совкомбанк». Вам предварительно одобрена карта рассрочки «Халва». Вы получаете возможность воспользоваться суммой до 300 000 рублей без %. Вам

перезвонит специалист Банка. Скажите «да», если это Вам интересно», распространена на абонентский номер +7-909-... с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе, поскольку ИП С... не представлено согласие на получение рекламы, являющееся подтверждением волеизъявления заявителя на получение рекламы.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, признается ненадлежащей.

Решением Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 31.01.2022г. рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, не соответствующей законодательству Российской Федерации.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ИП С... (ИНН 772394856191).

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 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 статьей 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.

Протокол об административном правонарушении составлен 24 февраля 2022 года в отсутствие ИП Солодкого А.В. надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте его составления. Возражений и замечаний на протокол не поступало.

Непринятие ИП С... должных мер по соблюдению требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы по сетям электросвязи привело к нарушению законодательства РФ о рекламе и образует событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП С<...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Объектом рассматриваемого правонарушения являются правоотношения участников рекламного рынка, с которыми Закон связывает получение потребителем надлежащей рекламы, несоответствующей требованиям законодательства о рекламе.

Субъект правонарушения - индивидуальный предприниматель С<...> (<...> г.р., место рождения г<...>, паспорт серии <...>, выдан <...> <...>2013 года 770-102, зарегистрирован по адресу: г. Москва, <...>, ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>).

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

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

У индивидуального предпринимателя имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств того, что С<...> принял все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства, в материалах дела не имеется, как и не представлены доказательства объективной невозможности соблюдения требований действующего законодательства.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ИП С <...> препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Алтайский край, г.Барнаул.

Время совершения административного правонарушения – 08.08.2021г., 23.10.2021г.

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

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не имеется, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП С<...> 10 января 2021

года включен в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микропредприятие».

В силу статьи 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 информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 04.03.2022 года присутствуют сведения о привлечении ИП С<...> административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статьи 14.3 КоАП РФ), в частности:

- 1) дело № 002/04/14.3-97/2022 – дата вынесения постановления 01.03.2022 года. Административный штраф в размере 6500 рублей;
- 2) дело № 057/04/14.3-18/2022 – дата вынесения постановления 02.02.2022 года. Административный штраф в размере 6 000 рублей. 15.02.2022 года штраф оплачен;
- 3) дело № 068/04/14.3-1204/2022 – дата вынесения постановления 10.02.2022 года. Административный штраф в размере 4 000 рублей. 03.03.2022 года штраф оплачен;
- 4) дело № 037/04/14.3-738/2021 – дата вынесения постановления 12.01.2022 года. Административный штраф в размере 6 000 рублей. 21.01.2022 года штраф оплачен;
- 5) дело № 057/04/14.3-964/2021 – дата вынесения постановления 22.12.2021 года. Административный штраф в размере 5 000 рублей. 21.01.2022 года штраф оплачен;
- 6) дело № 071/04/14.3-1063/2021 – дата вынесения постановления 10.12.2021 года. Административный штраф в размере 8 000 рублей. 16.12.2022 года штраф оплачен;
- 7) дело № 045/04/14.3-167/2021 – дата вынесения постановления 26.11.2021 года. Административный штраф в размере 7 000 рублей. 16.12.2021 года штраф оплачен;
- 8) дело № 050/04/14.3-2027/2021 – дата вынесения постановления 18.10.2021 года. Административный штраф в размере 6 000 рублей. 19.11.2021 года штраф оплачен;
- 9) дело № 071/04/14.3-777/2021 – дата вынесения постановления 15.10.2021 года. Административный штраф в размере 5 000 рублей. 19.10.2021 года штраф оплачен;
- 10) дело № 071/04/14.3-696/2021 – дата вынесения постановления 27.09.2021 года. Административный штраф в размере 4 000 рублей. 27.09.2021 года штраф оплачен.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ к числу обстоятельств, отягчающими административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 настоящего Кодекса, - добровольное устранение

нарушения законодательства о рекламе.

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 С<...>, виновным 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: 16100500000001306024**

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 04 марта 2022 года

Дата направления копии постановления 05 марта 2022 года

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>