

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-145/2022

об административном правонарушении

07 апреля 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого,

директор Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-145/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 25.02.2022 по делу № 058/05/18-1159/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 24.03.2022 № 058/04/14.3-145/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

КоАП) протокола об административном правонарушении от 24.03.2022 № 058/04/14.3-145/2022 и материалов дела следует.

Решением Пензенского УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-1159/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее «О рекламе»).

Решением Пензенского УФАС России от 25.02.2022 по делу № 058/05/18-1159/2021 признана ненадлежащей реклама, размещаемая ИП в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном

пунктом 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС России представлено ходатайство о рассмотрении данного административного дела без его участия.

При совершении ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы указан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-1159/2021 следует, что в адрес Пензенского УФАС поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» Р, направленное Федеральной антимонопольной службой (от 06.12.2021 вх. № 121-э) по вопросу поступления 06.12.2021 в 12:22 телефонного звонка с номера 800 100 00 00 на номер его телефона +79 с рекламой карты Халва. Заявитель согласия на размещение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Миател».

В ходе установления рекламодателя Пензенским УФАС России направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 09.12.2021 №) и в ООО «Миател» (исх. от 09.12.2021 №).

В адрес Пензенского УФАС России 15.12.2021 (вх. № 3314) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер +7 выделен ООО по договору оказания услуг связи (договор вложен в материалы дела).

В материалы дела представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 06.12.2021, в соответствии с которой 06.12.2021 в 12:23:10 осуществлен звонок с телефонного номера 800 100 00 00.

Согласно информации, представленной ООО «Миател» (оператор) абонентский номер +7 зарегистрирован за юридическим лицом ООО «Зорра» (ИНН 6143097048; ОГРН 1186196044374) от 29.11.2021. Договор № 019-03 от 30.11.2018 заключен после подписания обеими сторонами и согласования условий договора.

Пензенским УФАС России определением от 20.12.2021 по факту распространения указанной рекламы возбуждено дело № 058/05/18-1159/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Зорра». Рассмотрение дела было назначено на 19.01.2022 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127, к. 301.

ояснений ООО «Зорра» (вх. №6404-э от 22.12.2021) следует что, Общество не является распространителем рекламы. Компанией ООО «Зорра» заключен договор возмездного оказания услуг с индивидуальным предпринимателем (далее – Абонент) № от 09.11.21. По договору абонентский номер +79311057198 передан Абоненту. В соответствии с п. 4.3.4 Договора предусмотрено условие: Абонент обязан не использовать Услуги для совершения противоправных действий, или действий наносящих ущерб третьим лицам, в том числе для рассылки не согласованных с адресатом сообщений или звонков рекламного, коммерческого или агитационного характера.

Поступлением от 19.01.2022 исх. № ненадлежащий ответчик ООО «Зорра» привлечен на надлежащего ответчика ИП К к участию в деле в качестве лица, в интересах которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен ИП .

Из письменных пояснений ИП следует, что он оказывает услуги по привлечению внимания или поддержания интереса пользователей сети Интернет к товарам и услугам ООО «ИДС» и/или клиентов данного Общества, между ним и ООО «ИДС» заключен Агентский договор №от 10.12.2020 (далее – Агентский договор), согласно которому индивидуальный предприниматель осуществляет посреднические услуги в получении гражданами кредитной карты рассрочки за «Лучшая карта рассрочки». Во исполнение Агентского договора ИП , являющийся правообладателем сайта <https://silvercfrd.icu/> в сети Интернет, размещает на нем информацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и о возможности получения любыми лицами кредитной карты рассрочки, при оформлении соответствующей заявки через форму на данном сайте. ИП указал, что 09.11.2021 в 08:31:43 по московскому времени в форму на Сайте были введены следующие данные: «...», активированы чек-боксы с текстом: «Предоставляя свои персональные данные, я подтверждаю, что ознакомлен и согласен с условиями пользовательского соглашения, Политики обработки персональных данных», «Даю согласие на обработку персональных данных», а также при наличии желания в чек-боксе с текстом «Даю согласие на получение рекламной рассылки», а также осуществлен «клик» (нажатие) на кнопку «Получить карту». По мнению ИП , осуществив звонок на телефонный номер +7 он полагал, что номер принадлежит именно ему и что именно он оставил заявку на Сайте для получения информации о Карте.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «...Я представитель «Совкомбанка». Вам предварительно одобрена карта рассрочки «Т2» и у вас есть возможность воспользоваться суммой до 300 тыс.руб. без процентов. Вам перезвонит специалист банка и ответит на все вопросы...».

Из поступившего, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных услуг за 06.12.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ИП, озвучивает информацию о привлечении клиента к оказанию услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту срочки «Халва» и возможностью воспользоваться суммой до 300 тыс.руб. без процентов), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, производитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и третьей стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как адресованность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на продвижение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределённому кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги Совкомбанка (предложение приобрести карту срочки «Халва»).

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при эвии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом реклама признается распространенной без дварительного согласия абонента или адресата, если ламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. ламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение ламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

дий Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления нума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: ласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при эвии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ;ретного ламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «...Я представитель «Совкомбанка». Вам предварительно одобрена карта срочки «Халва» и у вас есть возможность воспользоваться суммой до 300 руб. без процентов. Вам перезвонит специалист банка и ответит на все осы...» относятся к рекламе услуг Совкомбанка (предложение приобрести гу рассрочки «Халва»), согласие на распространение которых заявитель не ал.

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться ко при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

ласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гмами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или низация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод эжных средств, телеграфное или иное сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сети электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

в этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

при этом звонок с предложением услуг Совкомбанка на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), данных, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

документов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +79, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не изучено, ИП не представлено.

в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недопускается реклама.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

доказательства по делу и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ИП.

им образом, распространение 06.12.2021 в 12:23:10 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 в нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по

смотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как ушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая лама признана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных вонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение амодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем нодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 гоющего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан змере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от рех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч ей до пятисот тысяч рублей.

то совершения административного правонарушения является место ельства заявителя - г. Пенза.

мя совершения административного правонарушения: 06.12.2021 в 12:23:10 а поступления телефонного звонка).

асно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую ельность без образования юридического лица, совершившие инистративные правонарушения, несут административную ответственность должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

асно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ьтственности в случае совершения им административного правонарушения в и с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных занностей.

им образом, в действиях И П, содержится состав административного вонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 П РФ.

момент рассмотрения настоящего дела об административном вонарушении сроки давности привлечения к административной ьтственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ не истекли.

соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего дпринимательства, опубликованным на официальном сайте ФНС России ИП ьется микропредприятием; дата включения в реестр 10.01.2021.

тью 3 статьи 3.4 КоАП РФ предусмотрено, что в случаях, если назначение инистративного наказания в виде предупреждения не предусмотрено гветствующей статьей раздела II указанного Кодекса или закона субъекта сийской Федерации об административных правонарушениях, инистративное наказание в виде административного штрафа может быть ьнено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, ьствующему предпринимательскую деятельность без образования идического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на

дупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 рассматриваемого Кодекса.

асно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и днего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую гельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а ке их работникам за впервые совершенное административное вонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (зора), муниципального контроля, в случаях, если назначение инистративного наказания в виде предупреждения не предусмотрено гветствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта сийской Федерации об административных правонарушениях, инистративное наказание в виде административного штрафа подлежит эне на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью атьи 3.4 этого же Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью иссматриваемой статьи.

буквального толкования вышеприведенных норм следует, что инистративное наказание в виде административного штрафа подлежит эне на предупреждение только в том случае, если оно совершено впервые, в ии с чем повторность совершенного правонарушения исключает возможность менения вышеназванной нормы.

лу статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание совершение административного правонарушения, считается подвергнутым ному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о чачении административного наказания до истечения одного года со дня ччачения исполнения данного постановления.

нформационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 4.2022 года присутствуют сведения о привлечения ИП Солодкого А.В. к инистративной ответственности за совершение однородного инистративного правонарушения (статьи 14.3 КоАП РФ), в частности:

ло № 022/04/14.3-122/2022 – дата постановления 04.03.2022 года.

ло № 077/04/14.3-2235/2022 – дата постановления 23.03.2022 года.

ло № 077/04/14.3-2233/2022 – дата постановления 23.03.2022 года.

ло № 077/04/14.3-1331/2022 – дата постановления 10.03.2022 года.

ло № 002/04/14.3-97/2022 – дата постановления 01.03.2022 года.

ло № 057/04/14.3-18/2022 – дата постановления 02.02.2022 года.

ло № 037/04/14.3-738/2021 – дата постановления 12.01.2022 года.

ло № 057/04/14.3-964/2021 – дата постановления 22.12.2021 года.

ло № 071/04/14.3-1063/2021 – дата постановления 10.12.2021 года.

ло № 045/04/14.3-167/2021 – дата постановления 25.11.2021 года.

ло № 074/04/14.3-2163/2021 – дата постановления 24.09.2021 года.

ло № 071/04/14.3-516/2021 – дата постановления 23.07.2021 года.

ло № 071/04/14.3-629/2021 – дата постановления 24.09.2021 года.

ответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ к числу обстоятельств, чающими административную ответственность, относится повторное зршение однородного административного правонарушения, если за зршение первого административного правонарушения лицо уже зргалось административному наказанию, по которому не истек срок, дусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

асно части 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за зршение административного правонарушения назначается в пределах, зновленных законом, предусматривающим ответственность за данное инистративное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

здя из конкретных обстоятельств дела и учитывая характер общественных зшений, на которые посягает нарушитель, прихожу к выводу об отсутствии званий для признания допущенного административного правонарушения означительным и освобождения ИП от административной ответственности.

ответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 г. № 10 «некоторых вопросах, возникающей в судебной практике при рассмотрении об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения ачестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных гоятийств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет то при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным зшениям. Такие обстоятельства, как, например, имущественное положение злекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий вонарушения, возмещение причиненного ущерба не являются гоиятельствам, свидетельствующим о малозначительности правонарушения.

ршенное ИП правонарушение не является малозначительным, поскольку ает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту збителей от ненадлежащей рекламы. По указанному правонарушению зственная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в звлении каких-либо негативных материальных последствий, а в збрежительном отношении заявителя к исполнению своих публично-правовых знностей.

ичие в действиях ИП правонарушения, ответственность за которое дусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в полной мере доказано и зтверждено материалами дела.

оиятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

л рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом зщественном положении ИП не поступало.

стоятельств, исключаящих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

в соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

в соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Учитывая характер совершенного ИП административного правонарушения, его личное и имущественное положение, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях индивидуального предпринимателя наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей 00 копеек.