

<...>

Дело №022/04/14.3-520/2024

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

Дата вынесения 21 мая 2024г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 07.05.2024г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-520/2024 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, далее – ИП <...>),

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела ИП <...> не явился, ходатайств не заявлял, о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлен надлежащим образом Почтой России 14.05.2024г., а также по электронной почте 07.05.2024г.

В соответствии с ч.2 ст.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 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.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП <...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 07.05.2024г. ИП <...> допущено нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст.14.3

КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

26.12.2023г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина Российской Федерации по факту поступления на его абонентский номер нежелательного рекламного звонка от Альфа-Банка (вхд.№13910-ЭП/23). Заявитель указал, что согласия на получение звонков или любой другой формы рекламы не давал.

В подтверждение представлена аудиозапись разговора (длительность 49 сек.), а также детализация за 26.12.2023г., которой подтверждается поступление звонка с абонентского номера +7-927-782-44-57 на номер заявителя +7-<...>.

Из аудиозаписи и детализации телефонного разговора следует, что 26.12.2023г. в 10:39 с номера +7-927-782-44-57 на абонентский номер заявителя +7-<...> поступил звонок с информацией следующего содержания: «Алло, да, здравствуйте, это Алина Дмитриевна, кредитный специалист. Послушайте, Альфа-Банк готов предложить вам кредитную карту с самым длинным льготным периодом в стране – 365 дней, то есть целый год и для вас как для добросовестного клиента наших банков-партнеров карта будет абсолютно бесплатной навсегда. Это предложение ограничено, если оно вам интересно, позвольте я продолжу, а потом, если что, зададите вопросы, хорошо?».

В соответствии со ст.3 Федерального 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.

Согласно п.2 ст.3 Закон о рекламе, объект рекламирования – это товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация «...Альфа-Банк готов предложить вам кредитную карту с самым длинным льготным периодом в стране – 365 дней, то есть целый год и для вас как для добросовестного клиента наших банков-партнеров карта будет абсолютно бесплатной навсегда. Это предложение

ограничено...» полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – кредитная карта 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 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.

Выраженное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы в материалы дела не представлено.

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

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

Установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...> (ИНН<...>).

ИП <...> факт совершения звонка абоненту номера +7-<...> не отрицает, как и распространение рассматриваемой рекламной информации.

19.02.2024г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама: «...Альфа-Банк готов предложить вам кредитную карту с самым длинным льготным периодом в стране – 365 дней, то есть целый год и для вас как для добросовестного клиента наших банков-партнеров карта будет абсолютно бесплатной навсегда. Это предложение ограничено...», распространенная на абонентский номер заявителя +7-<...> с номера +7-927-782-44-57, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно ст.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.

Из материалов дела следует, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является ИП <...> (ИНН <...>).

07.05.2024г. протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола. Копия протокола направлена в адрес ИП <...> Почтой России (получено 14.05.2024г.) и по электронной почте <...> 07.05.2024г. Возражений и замечаний на протокол ИП <...> не представлено.

ИП <...> объективно имел возможность по недопущению нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП РФ.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП

РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ИП <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях ИП <...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 КоАП РФ.

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

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ИП <...> в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, установлена.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Алтайский край, 26.12.2023г., рекламный звонок от Альфа-Банка.

Время совершения административного правонарушения: 26.12.2023г. (период распространения рекламы).

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

- объект административного правонарушения - установленный порядок распространения рекламы;

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

- субъект правонарушения – ИП <...> (ИНН <...>),

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

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).

Непринятие ИП <...> должных мер по соблюдению требований ст. 18 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии со ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Федеральным законом от 06.04.2024 N 78-ФЗ «О внесении изменений в статьи 3.5 и 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 14.3 КоАП РФ дополнена частью 4.1: нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на должностных лиц - от двадцати тысяч до ста тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 1.7 КоАП РФ, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

При назначении административного наказания применяются нормы ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, действовавшие на момент совершения административного правонарушения — 26.12.2023г.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, - 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.

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.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), равно как обстоятельств, находящихся вне контроля ИП <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, не установлено.

Действия ИП <...> содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Алтайского краевого УФАС России приходит к выводу о том, что совершенное ИП <...> правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо Алтайского краевого УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение индивидуального предпринимателя, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Сведения об имущественном и финансовом положении ИП <...> не представлены.

Установлены обстоятельства, смягчающие ответственность, предусмотренные п.2 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ, а именно добровольное устранение ИП <...> до вынесения постановления по делу об административном правонарушении допущенного нарушения.

В качестве отягчающего обстоятельства в соответствии с п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ установлено повторное совершение ИП <...> аналогичного административного правонарушения.

ИП <...> ранее привлекался к административной ответственности за совершение однородных правонарушений по ст.14.3 КоАП РФ постановлением Московского областного УФАС России от 20.02.2024г. по делу 050/04/14.3-165/2024 (штраф 16 000 рублей); постановлением Смоленского УФАС России от 15.04.2024г. по делу 067/04/14.3-137/2024 (штраф 20 000 рублей).

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность,

руководствуясь 4.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

<...>