

Постановление

о наложении штрафа по делу № 012/04/14.3-29/2022

об административном правонарушении

«01» марта 2022 года
Йошкар-Ола

Г.

Заместитель руководителя-начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Управления Федеральной антимонопольной службы России по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от «19» января 2022 года об административном правонарушении и материалы дела №012/04/14.3-29/2022, возбужденного в отношении генерального директора ООО «СоюзПромСервис» <...> (<...>) по факту распространения рекламы посредством рекламного звонка без согласия абонента, следующего содержания: «Здравствуйтесь, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте...» с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе). Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие <...>.

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/04/14.3-29/2022 об административном правонарушении в отношении генерального директора ООО «СоюзПромСервис» <...> по факту нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Протокол об административном правонарушении от «19» января 2022 года составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ при надлежащем извещении <...> (в адрес <...> направлено уведомление о составлении протокола от 29.12.2021 исх. №03-07/998, так же направлена телеграмма №1574 от 18.01.2022).

Копия протокола № 012/04/14.3-29/2022 об административном правонарушении (от 19.01.2022 исх. № 03-07/27) с указанием даты, времени, места рассмотрения

дела об административном правонарушении направлена по адресу регистрации <...>.

Однако на дату рассмотрения в материалах административного дела № 012/04/14.3-29/2022 отсутствовали доказательства извещения <...> о дате, месте, времени рассмотрения административного дела.

Марийским УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении и продлении срока рассмотрения дела (исх. № 03-07/60 от 04.02.2022).

Копия указанного определения направлена по адресу регистрации <...>

Однако на дату рассмотрения в материалах административного дела № 012/04/14.3-29/2022 отсутствовали доказательства извещения <...> о дате, месте, времени рассмотрения административного дела.

Марийским УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. № 03-07/83 от 18.02.2022).

Копия указанного определения направлена по адресу регистрации <...>, так же направлена телеграмма №1885 от 25.02.2022.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В адрес Марийского УФАС России поступило заявление <...>, в котором указано, что на его абонентский номер (<...>) 11.06.2021 в 14 часов 48 минут был направлен звонок с номера <...>, без предварительного согласия абонента следующего содержания: «Здравствуйте, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте...».

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В рассматриваемой рекламе объектом рекламирования являются финансовые услуги.

Информация, направленная <...> в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, из аудио-звонка не следует, что оно было адресовано каким-либо определенным лицам, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая <...>, содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

Так, указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия абонента на ее получение.

При этом реклама признается распространенной 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, в случае, если будет доказана его вина.

Проанализировав содержимое рекламной информации, Марийское УФАС России пришло к выводу, что данная реклама содержит нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе в части того, что реклама банковских, страховых и

иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно п. 1 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей услуги по кредиту (финансовой услуги), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В указанной рекламе отсутствует указание имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 1 статьи 28, поскольку в ней отсутствуют сведения о лице, оказывающем услуги по предоставлению кредитов, а именно кредитных карт.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В соответствии с пунктом 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В рассматриваемой рекламе, сведения, влияющие на сумму доходов и

расходов лиц, а также определяющие полную стоимость кредита, такие как суммы займа, категории заемщиков и иные условия не указаны.

Таким образом, в рекламе указана только наиболее привлекательная информация (льготный период 120 дней, кэшбек до 20%), иная же информация, которая влияет на выбор потребителей и имеет существенное значение, в рекламе не указана.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» от 25.06.2021 вх. № 5969 следует, что абонентский номер <...> выделен абоненту ПАО «Ростелеком» <...>.

При заключении договора об оказании услуг подвижной связи с ПАО «Ростелеком» от 16.12.2020 <...> не выражал согласия на получение рекламной информации, так как в графе «не согласен» пункта 11.1 на получение рассылки коротких текстовых сообщений и рекламной информации, рассылаемых по сетям электросвязи, присутствует «галочка».

Кроме того, 24.02.2021 <...> в адрес ПАО «Ростелеком» направил заявление об отзыве согласия на получение рекламы.

11 июня 2021 года в 14 часов 48 минут, согласно детализации по абонентскому номеру <...>, состоялось телефонное соединение (входящий телефонный звонок) с абонентским номером <...>.

Согласно сведениям, содержащимся в реестре Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> принадлежит ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Письмом от 29.06.2021 вх. № 6063 ПАО «Вымпел-Коммуникации» указало, что распространение данной рекламы осуществлялось ООО «СоюзПромСервис» в рамках договора об оказании услуг подвижной связи № 772194931 от 16.10.2020.

Таким образом, ООО «СоюзПромСервис» в отсутствие наличия надлежащим образом оформленного согласия абонента осуществило доведение информации рекламного характера, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 7 статьи 5, части 3 статьи 28 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 указанного закона несет рекламораспространитель.

Таким образом, Марийским УФАС России установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО

«СоюзПромСервис» в лице генерального директора <...>.

Ответственность за данное нарушение предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Статьей 26.1 КоАП РФ также предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Согласно статье 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.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившего административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Марийским УФАС России установлено, что ответственным за распространение рекламы: «Здравствуйте, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте...» является генеральный директор ООО «СоюзПромСервис» Спесивцев Константин Александрович.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования законодательства о рекламе и соблюдать их. <...> не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, а, следовательно, вина <...> в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 11.06.2021, 14:48 – время поступления рекламного звонка без согласия абонента.

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного <...>, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – распространение рекламы с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – генеральный директор ООО «СоюзПромСервис» Спесивцев Константин Александрович;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения должностным лицом ООО «СоюзПромСервис» <...>

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от

административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно разъяснениям Верховного Суда Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Совершенное <...> правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России учитывая характер совершенного правонарушения, считает возможным назначить <...> административное наказание в виде размера штрафа в пределах санкции ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в сумме 4000 (четыре тысячи) рублей. Обстоятельства для применения ст. 3.4, 4.1.1 КоАП РФ не установлены, поскольку ООО

«СоюзПромСервис» 10.07.2021 исключено из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь <...> (<...>) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере **4000 (четыре тысячи) 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 РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

<...>

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней 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.

Приложение: квитанция для оплаты штрафа.

Заместитель руководителя –

НАЧАЛЬНИК ОТДЕЛА