

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о назначении административного наказания

#### по делу № 058/04/14.3-609/2023 об административном правонарушении

26 февраля 2024 года

г. Пенза, ул. Урицк

заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-609/2023, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бизнес-помощь» (ИНН 7736337969; ОГРН 700550715, 117393, г. Москва, вн.тер. Муниципальный округ Ломоносовский, ул. Академика Зинаиды, д. 12, к. 1, ком. 3А, офис 312; далее – ООО «Бизнес-помощь»), по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 26.10.2023 по делу № 058/05/18-452/2023, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, без участия защитника ООО «Бизнес-помощь»,

#### УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 24.11.2023 № 058/04/14.3-609/2023 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) <...>в отношении ООО «Бизнес-помощь», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Протокола об административном правонарушении от 24.11.2023 № 058/04/14.3-609/2023 и материалов дела следует.

Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-452/2023 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Бизнес-помощь» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Рекламу, распространяемая ООО «Бизнес-помощь» решением Комиссии Пензенского УФАС России от 26 октября 2023 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

рассмотрении настоящего дела защитник ООО «Бизнес-помощь» не присутствовал. ООО «Бизнес-помощь» в установленном порядке уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении 3/04/14.3-609/2023.

г совершения ООО «Бизнес-помощь» действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-452/2023 следует, что в Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «МТС» <...> по вопросу поступления 14.07.2023 в 11:59 фонного звонка с номера <...>, на номер его телефона <...> с рекламой услуг АО «МФБ-Банк». Заявитель согласия на получение 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.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежат оператору ПАО «МТС».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежат оператору ПАО «ВымпелКом».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России направлены запросы в ПАО «МТС» (исх. от 19.07.2023 № ЕД/2203/23) и в ПАО «ВымпелКом» (исх. от 19.07.2023 № ЕД/2204/23).

на основании информации, представленной ПАО «МТС» абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «МТС» абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела). В результате анализа информации, представленной ПАО «МТС» абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

на основании информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер <...> выделен оператором связи (договор приложен в материалы дела).

ержание которой показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера принадлежащего ООО «Бизнес-помощь», озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию услуг АО «Альфа-Банк» («Альфа Банк» добавляет выгодные условия по уживанию расчетного счета до 6 миллионов переводом на физических лиц), мирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, тространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к экту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке.

асно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» абонент – это зователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; тросвязь – любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой рмации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по осистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

им образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче рмации, он выступает получателем, но не отправителем сообщений.

рмация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является ивидуализированной по способу распространения, так как направляется эделенным абонентам.

илу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая ивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, зполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является оятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка.

ле того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует имать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей амной информации.

этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что ифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее эсованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения амной информации до ее получателей.

эй связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной рмации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой рмации указания на ее конкретного получателя.

лствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, оляющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная рмация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким чеством лиц она была получена.

этом в случае направления посредством телефонного звонка информации, эржащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться амой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к юму объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила

ия информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и фамилии абонента), составляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

умируя изложенное, Комиссия отмечает, что рассматриваемая реклама не является зональным предложением заявителю, а направлена на привлечение внимания к акту рекламирования.

рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к услугам АО «Альфа-Банк» («Альфа Банк» добавляет выгодные условия по обслуживанию расчетного счета до 6 миллионов переводом на физических лиц), имеет целью формирование и поддержание интереса к ним и их продвижению.

по себе текст телефонного звонка не содержит сведений, позволяющих говорить о зональной направленности спорного телефонного звонка.

согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является товар, услуга 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), привлечение внимания к которым направлена реклама.

согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

исходя из текста телефонного звонка, в котором содержится предложение пользоваться услугами АО «Альфа-Банк», Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования услугам АО «Альфа-Банк».

амораспространитель, осуществляя телефонный звонок, определенному абоненту, имеет цель довести до него информацию исключительно рекламного характера, а не какую-либо другую (справочную, личную и т.д.).

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия установила, что информация, распространенная посредством осуществления на номер телефона <...> телефонного звонка, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством телефонного звонка; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к акту рекламирования.

в соответствии с частью 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 амораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. амораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Постановлением Арбитражного Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством

льзования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, скается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на чение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под нентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или фон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не зделяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на чение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть жжено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе м, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, иммер, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как асие на получение от этого лица рекламы».

альное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие эсата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность зывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

асно статье 1 ФЗ «О рекламе» одной из его целей является реализация права ебителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

дя из положения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» законодатель, учитывая желание амораспространителей использовать сети электросвязи для распространения амы, а также права и интересы граждан, дал абонентам (адресатам) возможность м выбирать от каких лиц они готовы получать рекламную информацию подобным обом.

ю закрепления в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанности амораспространителя получать предварительное согласие абонентов на получение амы является защита граждан от поступления на их телефонные номера, адреса тронной почты нежелательных рекламных телефонных звонков и сообщений (смс, xii).

асно поступившему заявлению физического лица, владельца телефонного номера .>, согласие на получение рекламы он не давал. Доказательств обратного в риалах дела не представлено.

занность рекламодателя предварительно получить согласие абонента на чение рекламы предполагает совершение им действий, направленных на получение асия абонента, до начала распространения рекламы по сетям электросвязи, т.е. в ае с распространением рекламы посредством телефонного звонка до поступления фонного звонка на телефонный номер абонента.

им образом, в полной мере реализуется цель законодателя оградить абонентов от элательных звонков, осуществляемых в рекламных целях, в целом, а не только от нейшего прослушивания рекламной информации после выражения отказа.

е того, распространение рекламной информации посредством сетей электросвязи эфонного звонка) предполагает со стороны рекламодателя определение нентов, которым должен быть совершен телефонный звонок.

этом, исходя из части 1 статьи 18 Закона о рекламе согласие на получение рекламы <но быть получено именно от абонента телефонного номера.

асно пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи»

ентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании х услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода тификации.

асно пункту 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» ылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее – рассылка) должна ествляться при условии получения предварительного согласия абонента, жженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого ента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение ылки.

е того, как было указано выше, согласие абонента должно быть выражено в форме, аточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение амы от конкретного рекламораспространителя.

ассматриваемом случае рекламораспространитель не имел предварительного асия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

иатором звонка с предложением услуг АО «Альфа-Банк» на номер Заявителя без его варительного согласия является ООО «Бизнес-помощь», что подтверждается адлежностью телефонного номера <...> (договор об оказании услуг связи), сведений, ьвергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонка от отправителя <...>, в Пензенском УФАС России дения и документы о получении отправителем согласия абонента <...> на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ООО «Бизнес-помощь» приняты достаточные ы по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 ыи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер ента +79<...>, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО нес-помощь» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. ьдлежащая реклама не допускается.

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

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является , осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств.

анные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях , распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя О «Бизнес-помощь».

им образом, распространение 14.07.2023 в 14:59:48 посредством телефонного звонка, амы товаров и услуг на номер телефона <...>, поступившей с номера <...> с шением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ствия ООО «Бизнес-помощь» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС ии по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как лшение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама нана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях ийской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, амопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за ючением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение инистративного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот ей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

то совершения административного правонарушения является место жительства ителя - г. Пенза.

ля совершения административного правонарушения: 14.07.2023 в 14:59:48 (дата упления телефонного звонка).

им образом, в действиях ООО «Бизнес-помощь», содержится состав административного онарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

основании части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания дическому лицу учитываются характер совершенного им административного внонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, :стоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

1 рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельствами, гчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, ются:

ООО «Бизнес-помощь» впервые совершило административное правонарушение, етственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

стоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП не установлено.

1 рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом щественном и финансовом положении ООО «Бизнес-помощь» не поступало.

стоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об инистративном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не ановлено.

ответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является новленной государственной мерой ответственности за совершение инистративного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения их правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

илу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение инистративного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, усматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в ветствии с настоящим Кодексом.

тью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их должностным лицам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в том числе в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначаемая в официальной письменной форме физическому или юридическому лицу. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «Бизнес-помощь» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Бизнес-помощь» правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ 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.

Учитывая характер совершенного ООО «Бизнес-помощь» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Бизнес-помощь» (ИНН 337969; ОГРН 1217700550715, 117393, г. Москва, вн.тер. Муниципальный округ



эносковский, ул. Академика Пилюгина, д. 12, к. 1, ком. 3А, офис 312) наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

значить ООО «Бизнес-помощь» наказание в виде предупреждения.