

ООО «Привлечение клиентов»

ул. Пионерская, д. 65, оф. 24,

г. Тула, 300041

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу об административном правонарушении № 076/04/14.3-298/2022**

13 апреля 2022 г.

г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Ярославской области Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол по делу № 076/04/14.3-298/2022 от 01 апреля 2022 года об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России Макеевой Н.В., и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Привлечение клиентов» (ИНН 7107121120, ОГРН 1177154015422), в отсутствие ООО «Привлечение клиентов»,

о месте и времени рассмотрения дела об административном

правонарушении уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор - 80081571980027), явку не обеспечило,

УСТАНОВИЛ:

согласно пункту 2 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Пунктом 2 статьи 8 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон о государственной регистрации) определено, что регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 1 статьи 5 Закона о государственной регистрации в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения о юридическом лице, в том числе, об адресе юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

В силу абзаца 2 пункта 3 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по

указанному адресу.

Пунктом 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» определено, что при разрешении споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица, следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Закона о государственной регистрации адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

В соответствии с определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 076/04/14.3-298/2022 (исх. № 1827/04-04 от 01.04.2022) ООО «Привлечение клиентов» надлежало явиться в Ярославское УФАС России «13» апреля 2022 года в 11:00 час. Указанное определение направлено по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, заказным письмом (почтовый идентификатор – 80081571980027). Согласно информации на сайте Почты России отправление, содержащее копию определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. № 1827/04-04 от 01.04.2022), обществом не получено.

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 17 мая 2021 года, относительно получения 13.05.2021 г. в 09.00 с номера телефона +7-912-099-30-42 на номер телефона без согласия абонента звонка с информацией об услугах по списанию долгов следующего содержания: «Здравствуйте! Вы имеете право списать свои долги в соответствии с ФЗ-127. Нажмите 1 и получите бесплатную консультацию от наших специалистов. Если у вас нет долгов, нажмите любую другую клавишу».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам по списанию долгов, формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Как следует из обращения, данный звонок с рекламой поступил на номер телефона без согласия заявителя.

Следовательно, в данном случае установлено нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Как следует из представленной заявителем аудиозаписи звонка, рассматриваемая реклама была озвучена абоненту с применением автоматической аудиозаписи, в связи с чем, в данном случае также установлено нарушение части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанного звонка с рекламой подтверждается детализацией, предоставленной заявителем.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ОАО «МТТ» представлены сведения о том, что номер +7-912-099-30-42, с которого поступил звонок с рекламой, выделен ООО «Привет, Интернет» по договору № 706-GNEZDO-19/29 от 24.09.2020 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

ООО «Привет, Интернет» представлены письменные пояснения (вх. 8773 от 31.08.2021, № 9937 от 04.10.2021), в которых указано, что абонентский номер +7-912-099-30-42, с которого был осуществлен звонок с рекламой, выделен с 06.12.2019 г. ООО «Привлечение клиентов» для его использования в сервисе Звонок <https://zvonok.com/>. В подтверждение передачи номера в пользование ООО «Привлечение клиентов» прилагается скриншот из CRM-системы сервиса Звонок.

Кроме того, в пояснениях ООО «Привет, Интернет» указано, что пользователь сервиса Звонок самостоятельно загружает телефонные номера клиентов для звонка, сам создает ролик, проигрываемый клиенту, сам создает сценарий звонка. ООО «Привет, Интернет» предоставляет техническую платформу для осуществления звонков, рекламной деятельностью не занимается. ООО «Привет, Интернет» не может вмешиваться в деятельность пользователя по обзвону своих клиентов. Совершение звонков по заданию пользователей происходит автоматически по алгоритмам ПО Звонок. Согласно договору-оферте сервиса Звонок Пользователям данного сервиса запрещено использовать систему в целях, противоречащих законодательству РФ. В частности, согласно пункту 9.7 договора пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за получение согласия на обработку персональных данных своих контрагентов, и согласия на осуществление рассылок и звонков, для совершения которых он использует сервис Звонок.

К указанным пояснениям приложены договор-оферта сервиса Звонок, скриншот регистрации ООО «Привлечение клиентов» в сервисе Звонок, копии платежных поручений оплаты сервиса Звонок ООО «Привлечение клиентов» на дату совершения рассматриваемого звонка, скриншот личного кабинета пользователя ООО «Привлечение клиентов», скриншот из CRM-системы, подтверждающий заказ и оплату номера +7-912-099-30-42 в пользовании ООО «Привлечение клиентов», скриншот из журнала CDR-логирования, подтверждающий факт инициации рассматриваемого звонка пользователем ООО «Привлечение клиентов», детализация по рассматриваемому звонку – распечатка из CRM-системы сервиса Звонок, скриншот из CRM-системы, подтверждающий резервирование номера +7-912-099-30-42 за пользователем ООО «Привлечение клиентов», акт выполненных работ, подтверждающий факт оказания услуги резервирования номера за пользователем ООО «Привлечение клиентов».

ООО «Привлечение клиентов» представлены письменные пояснения (вх. № 10111 от 07.10.2021, 10219 от 11.10.2021), в которых указано, что данная организация действительно ведет информационную рассылку по

информированию населения в части прав юридических лиц в области кредитования, а именно о праве воспользоваться услугой банкротства физического лица. Данная организация ведет рассылку не по неизвестным номерам, а только по номерам абонентов, которые дают согласие на получение информации в области кредитования и прав, связанных с этой сферой. Абонентом номера оставалась заявка на сайте кредит-без-переплат.рф, где оставляющий заявку с помощью телефонного номера и подтверждающего кода, приходящего в смс-сообщении, дает согласие на получение информации. При оставлении заявки на данном сайте пользователь ставит галочку о согласии на обработку персональных данных в целях информирования в области кредитования. На данном сайте оставляющий заявку абонент по умолчанию дает согласие на обработку персональных данных. Если снять «галочку» о согласии, то заявка оставлена не будет.

Кроме того, в пояснениях ООО «Привлечение клиентов» также указано, что данная организация не согласовывает текст с рекламодателем. Правовой основой для взаимодействия данной организации и рекламодателя является договор оферты, размещенный по адресу: lk.cpa-service.ru/oferta/. Копия договора оферты прилагается. Договора, актов выполненных работ, счетов не создавалось по причине того, что Заказчик рекламных услуг оплачивал услуги через сервис unitra.ru как физическое лицо.

Также в пояснениях ООО «Привлечение клиентов» указано, что данная организация не хранит истории и логи серверов более 1 месяца, которые бы позволяли назвать точную дату и время оставления заявки, поэтому данную информацию ООО «Привлечение клиентов» не может представить.

На основании изложенного, антимонопольным органом установлено, что ООО «Привлечение клиентов» не представлена в материалы дела заявка, оставленная абонентом номера на сайте кредит-без-переплат.рф.

Кроме того, доводы и пояснения ООО «Привлечение клиентов» о наличии в данном случае согласия абонента на получение рекламы, по мнению Комиссии, являются не состоятельными по следующим основаниям.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что поскольку Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то, следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Сам факт оставления заявки на получение кредита не подтверждает согласие на получение рекламы, поскольку отражает волеизъявление абонента (или лица, действующего в его интересах) исключительно на

получение соответствующего кредита, при этом предусмотренное соглашением автоматически действующее независимо от волеизъявления абонента (или лица, действующего в его интересах) согласие на получение рекламы вынуждает его (осознанно либо неосознанно) согласиться на получение сообщений рекламного характера в целях получения желаемого кредита.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Конкретные доказательства, подтверждающие наличие добровольного предварительного согласия абонента на получение рекламного сообщения, ООО «Привлечение клиентов» не представлены.

Нахождение подачи заявки на получение кредита в прямой зависимости от дачи согласия на получение рекламы не позволяет расценивать совершение лицом действий в рамках алгоритма по направлению заявки на получение кредита как дачу им своего согласия на получение рекламной рассылки, так как не соответствует его фактическому волеизъявлению. Навязанное против воли абонента согласие будет действовать до тех пор, пока абонент не обратит внимания на не имеющее отношения к направлению заявки на получение потребительского кредита условие.

Кроме того, порядок и способы отказа не доведены до сведения потребителей никоим образом. В связи с чем, потребитель может быть не осведомлен даже о наличии такой возможности и своем праве на отказ от получения нежелательной рекламы.

При направлении заявки на получение кредита на сайте кредит-без-переплат.рф у потребителя отсутствует возможность добровольного выбора, согласиться на получение рекламы или отказаться.

Из рассматриваемого обращения, явно следует, что заявитель не выражал добровольного волеизъявления на получение рекламы.

Кроме того, в материалы дела ООО «Привлечение клиентов» не представлено доказательств, позволяющих однозначно установить, что именно абонент оставлял заявку на сайте кредит-без-переплат.рф.

Относительно нарушения требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ООО «Привлечение клиентов» возражений не представлено.

Кроме того, пояснения ООО «Привет, Интернет» в которых указано, что совершение звонков по заданию пользователей происходит автоматически

по алгоритмам ПО Звонок, также подтверждают наличие в данном случае нарушения части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Привлечение клиентов».

Следовательно, ООО «Привлечение клиентов» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Ответственность за нарушение требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой 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.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «Привлечение клиентов» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области приходит к выводу о совершении ООО «Привлечение клиентов» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Смягчающих, отягчающих административную ответственность обстоятельств не установлено.

ООО «Привлечение клиентов» в соответствии с данными Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы является микропредприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 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 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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что 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.

Обстоятельств, препятствующих выдаче предупреждения, не установлено.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В.,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь ООО «Привлечение клиентов» (ИНН 7107121120, ОГРН 1177154015422) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом - в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела 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.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России

Е.В. Гудке