

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-866/2022

«01» августа 2022г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-866/2022, возбужденного протоколом от 18.07.2022 в отношении микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки» (Акционерное общество) (далее - МФК «ЦФП» (АО), юридический адрес: 117218, г. Москва, Муниципальный округ Котловка вн.тер.г., ул. Кржижановского, д. 29, к. 5, помещ. I, ком. 10, ОГРН 1217700621709, Дата присвоения ОГРН 17.12.2021, ИНН 7727480641, КПП 772701001) по факту совершения правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие защитника МФК «ЦФП» (АО), законного представителя МФК «ЦФП» (АО), уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

30.05.2022 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-223/2022 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки» (Акционерное общество) (юридический адрес: 117218, г. Москва, Муниципальный округ Котловка вн.тер.г., ул. Кржижановского, д. 29, к. 5, помещ. I, ком. 10, ОГРН 1217700621709, Дата присвоения ОГРН 17.12.2021, ИНН 7727480641, КПП 772701001) нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер <...> без согласия абонента следующего содержания:

02.12.2021 в 18 часов 06 минут: (Binance) Код подтверждения: 113012. Никому его не сообщайте. Загрузите мобильное приложение: www.binance.com/ru/download?i=sms от абонента Binance;

20.12.2021 в 14 часов 19 минут: «Vam predodobren zaym 50000 rub. Na 12 mes.! Pogasite zaim na specialnyh usloviah I pereplata budet ravna 0% Tel. 88005555204 MFK CPF (АО) zaim.vivadengi.ru» от абонента VIVADENGI.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Из письменных пояснений ООО «ИНТЕЛЛИН» следует, что ООО «ИНТЕЛЛИН» и МФК «ЦФП» (АО) был заключен договор на оказание услуг связи <...>, согласно которому ООО «ИНТЕЛЛИН» предоставляет МФК «ЦФП» (АО) услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, отправку и информацию о статусе доставки смс – сообщений (пункт 1.1 Дополнительного соглашения № 1 к указанному договору).

МФК «ЦФП» (АО) в адрес Кемеровского УФАС России был представлен скриншот раздела сайта и базы данных, с указанием ФИО и контактного номера физического лица, вместе с тем, Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки (часть 1 статьи 44.1 Закона о связи).

Из представленного МФК «ЦФП» (АО) скриншота не представляется возможным однозначно идентифицировать абонента, который дал МФК «ЦФП» (АО) согласие на направление смс – сообщений, так как данные лица, давшего согласие, и данные заявителя в данном случае не совпадают.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Кроме того, из пояснений МФК «ЦФП» (АО) следует, что смс - сообщения направляются в автоматическом режиме, без участия сотрудников МФК «ЦФП» (АО).

В соответствии с частью 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).

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»

несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является МФК «ЦФП» (АО).

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия МФК «ЦФП» (АО), выразившиеся в нарушении требования частей 1,2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения МФК «ЦФП» (АО) административного правонарушения: 02.12.2021 в 18 часов 06 минут, 20.12.2021 в 14 часов 19 минут.

Место совершения МФК «ЦФП» (АО) административного правонарушения: Кемеровская область - Кузбасс.

10.06.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 18.07.2022 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес МФК «ЦФП» (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

18.07.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-866/2022 об административном правонарушении в отсутствие защитника МФК «ЦФП» (АО), законного представителя МФК «ЦФП» (АО), уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

18.07.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-866/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 01.08.2022 в 11 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес МФК «ЦФП» (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

01.08.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-866/2022 об административном правонарушении в отсутствие защитника МФК «ЦФП» (АО), законного представителя МФК «ЦФП» (АО), уведомленного надлежащим образом о

дате, времени и месте рассмотрения данного дела (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия МФК «ЦФП» (АО), выразившиеся в нарушении требования частей 1,2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер 8-951-188-23-58 без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

МФК «ЦФП» (АО) документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

МФК «ЦФП» (АО) при совершении правонарушения не предвидел возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должен был и мог их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у МФК «ЦФП» (АО) имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия МФК «ЦФП» (АО), выразившиеся в нарушении требования частей 1,2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения МФК «ЦФП» (АО) подтверждается протоколом № 042/04/14.3-866/2022 от 18.07.2022 об административном правонарушении, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 30.05.2022 по делу № 042/05/18-223/2022 и другими материалами.

Срок давности привлечения МФК «ЦФП» (АО) к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза

охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении МФК «ЦФП» (АО) своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления приходит к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения МФК «ЦФП» (АО) впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность МФК «ЦФП» (АО) за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину МФК «ЦФП» (АО) доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание МФК «ЦФП» (АО) в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать микрофинансовую компанию «Центр финансовой поддержки» (Акционерное общество) (юридический адрес: 117218, г. Москва, Муниципальный округ Котловка вн.тер.г., ул. Кржижановского, д. 29, к. 5, помещ. I, ком. 10, ОГРН 1217700621709, дата присвоения ОГРН 17.12.2021, ИНН 7727480641, КПП 772701001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки» (Акционерное общество) (юридический адрес: 117218, г. Москва, Муниципальный округ Котловка вн.тер.г., ул. Кржижановского, д. 29, к. 5, помещ. I, ком. 10, ОГРН 1217700621709, дата присвоения ОГРН 17.12.2021, ИНН 7727480641, КПП 772701001) штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

КБК 16111601141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001467249

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-866/2022).

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.

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 пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

<...>