ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-2487/2019

о назначении административного наказания

«26» декабря 2019 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-2487/2019 от «11» декабря 2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении генерального директора ООО МКК «Финмолл» (юридический адрес: г.Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 242, пом.406; ОГРН 1117746509638, ИНН 7705954143) - <…> (<…>) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии: представителя <…> - <…> (Доверенность от 09.12.2019г.)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление Сибирского главного управления Банка России (вх. № 6146 от 26.06.2019г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы по адресу: Ростовская область, город Азов, пр. 3 Космодемьянской, 62, следующего содержания: «*Деньги!!! От 20 до 50 т.р. нужен только паспорт <...> -<....>*».

Справкой о дате, времени и месте осуществления фотофиксации отмечается, что данное объявление размещалось 27.02.2019г в 11:35. Место размещения: Ростовская область, город Азов, пр. 3 Космодемьянской, 62.

Как указывается в заявлении, рассматриваемую рекламу размещает ООО МКК «Финмолл» (ИНН 7705954143, юридический адрес: г.Новосибирск, ул.Фрунзе, д. 242, пом.406). Принадлежность рассматриваемого объявления ООО МКК «Финмолл» установлена посредством звонка по указанному в объявлении телефону.

В соответствии с п.1 ст.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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из способа, формы, распространения, оформления, содержания вышеуказанной информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает услуга по предоставлению денежных средств.

При этом в соответствии с ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе», 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).

В рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения о лице, предоставляющем займы. Следовательно, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение ч.1 ст. 28 несут рекламодатель и рекламораспротранитель (ст. 38 Закона «О рекламе).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО МКК «Финмолл» представило документы и пояснения (вх. № 5203э от 16.07.19; 6968 от 19.07.19), согласно которым Общество не является рекламодателем или рекламораспространителем рассматриваемой рекламы. Действующих договоров на размещение рекламы подобным способом в настоящее время Общество не имеет. Указанный в объявлении номер телефона

Обществу не принадлежит.

При этом ООО МКК «Финмолл» представлен перечень абонентских номеров по договору № 6275223 от 01.09.2018г., заключенного с ПАО «МТС». В данном перечне содержится номер телефона <....>, указанный в рассматриваемой рекламе.

Кроме того, в ответ на запрос Новосибирского УФАС России ПАО «МТС» представлены сведения (вх. № 6945 от 19.07.19), согласно которым, номер телефона 8-<....>, указанный в рассматриваемой рекламе, выделен в пользование ООО МКК «Финмолл».

26.08.2019г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО МКК «Финмолл» озвучил позицию, указанную в отзыве от 19.08.19 (вх. № 8218э), согласно которой Общество передало номер телефона *8-<....>* в пользование агенту <...>, на основании Заявления от 16.10.2018г. о выделении номера. Таким образом. Общество полагает, что именно действия <...> следует оценивать на предмет наличия, либо отсутствия признаков нарушения законодательства о рекламе.

В качестве подтверждения пользования указанным физическим лицом рассматриваемым номером телефона, Обществом представлены Агентский договор от 06.08.2019г., Приказ от 20.08.2018г. Об утверждении регламента обеспечения мобильной связью обособленных подразделений ООО МКК «Финмолл».

В соответствии с Агентским договором, Агент обязуется от имени и за счет Организатора (ООО МКК «Финмолл») совершать юридические и иные действия, направленные на заключение и исполнение физическими лицами Договоров займа (далее – Поручение). Действия считаются выполненными после заключения Организатором Договора займа с Клиентом. Агент при выполнении Поручения Организатора обязан руководствоваться положениями «Правил работы Агента», которые являются неотъемлемой частью настоящего договора (Приложение № 1 к настоящему договору). При этом указанные «Правила работы Агента» Обществом не представлены.

Новосибирское УФАС России отмечает, что в соответствии с письмом ФАС от 31.05.2016г. № АК/36350/16 «О разъяснений отдельных положений Федерального закона "О рекламе"», в случае если реклама размещается на основании договора, заказчиком рекламы по которому выступает физическое лицо - законный представитель юридического лица, или уполномоченный представитель юридического лица, и такого рода договор заключается в интересах юридического лица, то рекламодателем такой рекламы признается данное юридическое лицо, в том числе, поскольку в силу объекта рекламирования и обстоятельств распространения рекламы данное юридическое лицо заинтересовано в распространении рекламы.

В рассматриваемом случае <...> является Агентом ООО МКК «Финмолл», то есть уполномоченным представителем юридического лица, действующим от имени и в интересах Общества.

Таким образом, поскольку лицо – владелец номера телефона, указанного в рекламе, заинтересовано в распространении рекламы, а также учитывая, что иных контактных данных в рассматриваемой рекламе не указано, следовательно, связь с лицом, оказывающим рекламируемые услуги, может быть осуществлена только посредством указанного номера телефона. ООО МКК «Финмолл» заинтересовано в распространении рассматриваемой рекламы, поскольку оказывает рекламируемые услуги по выдаче займов. Номер телефона, указанный в рекламе, принадлежит Обществу. Следовательно, ООО МКК «Финмолл» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

ООО МКК «Финмолл» не предприняло всех зависящих от него действий для недопущения распространения ненадлежащей рекламы, не ограничив действия Агентов по использованию выделенных телефонных номеров.

Исходя из изложенного, действия ООО МКК «Финмолл» нарушили ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 054/05/28-1406/2019 от 08.10.2019г. ООО МКК «Финмолл» признано нарушившим ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

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

Дата совершения административного правонарушения – 27.02.2019г.

Место совершения административного правонарушения – Ростовская область, город Азов.

Генеральным директором ООО МКК «Финмолл» является <...>. Следовательно, ответственным за нарушение законодательства о рекламе является указанное должностное лицо.

Нарушение ч.1 ст.28 Закона «О рекламе» <…> образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

На составлении Протокола об административном правонарушении, представителем <…> приложены письменные пояснения, в которых <…> отражается позиция, изложенная ООО МКК «Финмолл» в рамках рассмотрения дела № 054/05/28-1406/2019, оцененная Комиссией Новосибирского УФАС России ранее, а также сообщается, что ООО МКК «Финмолл» является субъектом малого предпринимательства, в связи с чем ходатайствует о применении статьи 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

28.10.2019г. ООО МКК «Финмолл» представило информацию об исполнении Предписания по делу № 054/05/28-1406/2019 (вх. № 12433). В соответствии с п. 7 ч.1 ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль, является обстоятельством, смягчающим административную ответственность.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО МКК «Финмолл» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г. <…> является должностным лицом ООО МКК «Финмолл».

Данное правонарушение совершено <…> впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

В силу ч. 1 ст. 29.5 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.

11.12.2019г. представителем <…> – <…> (доверенность № 163 от 09.12.19) представлено ходатайство о рассмотрения дела об административном правонарушении по месту регистрации <…> (город Новосибирск).

На основании изложенного, руководствуясь ч.1 ст. 29.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, настоящее дело подлежит рассмотрению в городе Новосибирске.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающих обстоятельств, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора ООО МКК «Финмолл» - <….> (<…>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к <…> меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.