

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике «...», рассмотрев протокол и материалы дела № ЕС04-04/2018-84AP об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (адрес: 350015, Краснодарский край, г. Краснодар, Новокузнецкая ул., д. 67, офис 32/2, ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие законного представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (почтовое уведомление о вручении № 42607230824688 от 10.01.2019 г., ходатайство исх. № 165 от 22.01.2019 г. о рассмотрении дела ЕС04-04/2018-84AP в отсутствие представителя Общества), дело об административном правонарушении рассмотрено в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по адресу: г. Ижевск, ул. Ухтомского, 24, 3-й этаж, кабинет 301,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Удмуртского УФАС России от 01.08.2018 г. по делу № ЕС04-03/2018-51P (резолютивная часть решения объявлена 18.07.2018 г.), реклама финансовых услуг следующего содержания: «Вам предодобрен онлайн-заем! Заходите на сайт и берите: [webbankir.com/s](http://webbankir.com/s)», распространенная 14.04.2018 г. в 23 часа 28 минут от отправителя с буквенным идентификатором «WEBBANKIR» посредством смс-сообщения на телефонный номер абонента – гражданина «...» без его согласия на получения данной информации, а также с отсутствием наименования лица оказывающего данные финансовые услуги, признана ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» признано рекламораспространителем, нарушившим требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Нарушение действующего законодательства выразилось в следующем 14.04.2018 г. в 23 часа 28 минут на мобильный номер телефона «...» гражданина «...» от отправителя с буквенным идентификатором «WEBBANKIR» поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Вам предодобрен онлайн-заем! Заходите на сайт и берите: [webbankir.com/s](http://webbankir.com/s)».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанное сообщение, распространенное с помощью смс-рассылки, адресовано неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи ПАО «Вымпел-Коммуникации»), направлено на привлечение внимания к объекту

рекламирования (услуги ООО МФК «ВЭББАНКИР» по предоставлению займов), формирование и поддержание интереса к ним, их продвижение на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», 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. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Исходя из заявления, гражданин «...» не давал согласия на получение рекламных смс-сообщений от отправителя с буквенным идентификатором «WEBBANKIR».

Соответственно, данная реклама нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Также, в рассматриваемом рекламном смс-сообщении содержится следующая информация «Вам предодобрен онлайн-заем».

В соответствии с пунктом 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 соответствии со статьей 807 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

По смыслу данной статьи, договор займа предусматривает предоставление займодавцем заемщику, в том числе, денежных средств.

Исходя из содержания статьи 807 Гражданского кодекса Российской Федерации, предоставление займа является финансовой услугой.

Согласно части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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).

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе финансовых услуг отсутствует

наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность, что является нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18, частью 1 статьи 28 настоящего закона.

Рассматриваемое рекламное смс-сообщение, поступило на номер телефона «...» гражданина «...» через смс-центр «...» от отправителя с буквенным идентификатором «WEBBANKIR».

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Россыязи <https://www.rossvyaz.ru>, телефонные номера «...» и «...» закреплены за оператором связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «Вымпел-Ком»).

В соответствии с пунктами 7), 8) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

- рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

- потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

С учетом положений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и существующих договорных обязательствах между ПАО «Вымпел-Ком», ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «СМС-Трафик» и ООО «ВЭБАНКИР» посредством осуществления последовательных совместных действий по фактическому доведению рассматриваемой рекламы финансовых услуг (объекта рекламирования) до потребителя (гражданина «...»), указанные лица являются рекламодателями рассматриваемого рекламного смс-сообщения, как лица осуществившие распространение рекламы посредством использования электронной связи, технических средств (программно-аппаратных комплексов) на телефонный номер «...» абонента – гражданина «...».

Согласно письменному пояснению (исх.№ 1905 от 20.06.2018 г.) ООО МФК «ВЭБАНКИР», гражданин «...» посредством подписания электронно-цифровой подписью (далее – ЭЦП) согласия на обработку персональных данных и регистрации в «Личном кабинете» на сайте [www.webbankir.com](http://www.webbankir.com) выразил свое согласие на получение, в том числе, на участие в маркетинговых и рекламных акциях ООО МФО «ВЭБАНКИР».

В силу пункта 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом, указанным в части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Представленные сведения (исх.№ 1905 от 20.06.2018 г.) ООО МФО «ВЭБАНКИР» (вх. № 4410 от 28.06.2018 г.) не содержат идентифицирующих признаков волеизъявления гражданина «...» на получение смс-рассылки рекламного характера с информацией об услугах ООО МФО «ВЭБАНКИР», а именно паспортных данных, подтверждения наличия у гражданина ЭЦП, в том числе доказательств регистрации на сайте [www.webbankir.com](http://www.webbankir.com) именно гражданина «...».

Также, в представленном согласии на обработку персональных данных ООО «МФО «ВЭББАНКИР» от 31.12.2016 г. не указан номер телефона «...» как контактный. Таким образом, представленная копия согласия на обработку персональных данных ООО МФО «ВЭББАНКИР» от 31.12.2016 г., скриншоты базы данных общества, не является надлежащим доказательством предварительного согласия гражданина «...» на получение рассматриваемой рекламной информации от ПАО «Вымпел-Ком», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «СМС-Трафик» и ООО «МФО «ВЭББАНКИР».

Иных доказательств, подтверждающих предварительное согласие гражданина «...» на получение рекламы посредством смс-сообщений от ПАО «Вымпел-Ком», ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «СМС-Трафик» и ООО «МФО «ВЭББАНКИР», в адрес Удмуртского УФАС России представлено не было.

Соответственно, действия ООО «ДЭНИ КОЛЛ» по распространению рассматриваемой рекламы финансовых услуг, посредством смс-сообщения на мобильный номер телефона заявителя – гражданина «...» с указанием в имени отправителя буквенного идентификатора «WEBBANKIR», без получения предварительного согласия абонента и без указания наименования лица оказывающего данные финансовые услуги, нарушают требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Указанные факты свидетельствуют о наличии события административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей. Определением от 22.11.2018 г. в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» было возбуждено производство по делу об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84АР, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и начато проведение административного расследования.

Согласно вышеуказанному определению, законному представителю ООО «ДЭНИ КОЛЛ» надлежало явиться 20.12.2018 г. в 10 часов 00 минут для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении.

18.12.2018 г. в Удмуртское УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» исх.№ 2064 от 17.12.2018 г. о составлении протокола по делу об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84АР в отсутствие представителя Общества. По факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 20.12.2018 г. уполномоченным должностным лицом – ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Удмуртского УФАС России Лигенко П.В. в отношении юридического лица ООО «ДЭНИ КОЛЛ» составлен протокол об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84АР, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя юридического лица ООО «ДЭНИ КОЛЛ», уведомленного надлежащим образом о времени и месте

составления протокола по делу об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP (ходатайство исх.№ 2064 от 17.12.2018 г. о составлении протокола по делу об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP в отсутствие представителя общества).

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP от 21.12.2018г.

рассмотрение дела было назначено на 01.02.2019г. в 10 часов 00 минут.

Определением от 21.12.2018г. срок рассмотрения дела продлен по 04.02.2019г.

Копия протокола об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP от 20.12.2018 г., определение о назначении времени и места рассмотрения дела № ЕС04-04/2018-84AP от 21.12.2018г. и определение о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP от 21.12.2018г. направлены в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом исх. № ЕС01-17-04/9037 от 21.12.2018г.

29.01.2019 г. в Удмуртское УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» исх.№ 165 от 22.01.2019 г. о рассмотрении дела об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP в отсутствие представителя Общества.

01.02.2019 г. на рассмотрение дела об административном правонарушении № ЕС04-04/2018-84AP законный представитель ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не явился.

Должностное лицо Удмуртского УФАС России, рассмотрев ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» исх.№ 165 от 22.01.2019 г., сочло возможным рассмотреть протокол по делу № ЕС04-04/2018-84AP в отсутствие законного представителя Общества.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства, совершённого ООО «ДЭНИ КОЛЛ» нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, подтверждаются в полном объёме материалами дела.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

распространение рекламы финансовых услуг следующего содержания: «Вам предодобрен онлайн-заем! Заходите на сайт и берите: [webbankir.com/s](http://webbankir.com/s)», посредством смс-сообщения 14.04.2018 г. в 23 часа 28 минут от отправителя с буквенным идентификатором «WEBBANKIR» на телефонный номер абонента – гражданина «...» без его согласия на получения данной информации, а также с отсутствием наименования лица оказывающего данные финансовые услуги, что является нарушением требований части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Состав административного правонарушения, совершённого ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения: общественные отношения, охраняющие право граждан на распространение надлежащей рекламы;
- объективная сторона административного правонарушения: распространение посредством смс-сообщения рекламы финансовых услуг на телефонный номер гражданина без его согласия на получение данной информации, а также с отсутствием наименования лица оказывающего данные финансовые услуги, что является нарушением требований части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
- место совершения административного правонарушения: Краснодарский край, г. Краснодар, Новокузнецкая ул., д. 67, офис 32/2 (юридический адрес общества);
- время совершения административного правонарушения: 14.04.2018 г. (дата поступления рекламной информации на телефонный номер гражданина «...»);
- субъект административного правонарушения: рекламораспространитель –

общество с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883);

- субъективная сторона административного правонарушения: характеризуется виной, поскольку ООО «ДЭНИ КОЛЛ», имея возможность соблюдения законодательства РФ о рекламе, не предприняло мер для недопущения совершения правонарушения, что свидетельствует о небрежном отношении общества к своей публично-правовой обязанности по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе. Доказательств осуществления обществом соответствующих мер не представлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела полностью установлено наличие события и состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Административное правонарушение, совершенное ООО «ДЭНИ КОЛЛ», не является малозначительным, исходя из следующего.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям (пункт 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

По смыслу статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» особо регламентирует распространение рекламы посредством сетей электросвязи. Так, согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

При этом следует учитывать, что установленные законом требования к распространению рекламы посредством сетей электросвязи, прежде всего, направлены на защиту населения, с учетом значительного воздействия рекламы на желания, потребности и поведение людей. ООО «ДЭНИ КОЛЛ» нарушило требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», тем самым создало существенную угрозу общественным отношениям, охраняющим право граждан на получение надлежащей рекламы.

Кроме того, существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» своих обязанностей, предусмотренных формальными требованиями части 1 статьи 18 «О рекламе», пренебрежительном отношении общества к публично-правовой обязанности по распространению надлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы. Также существенная угроза общественным отношениям заключается в отсутствии должного контроля общества за соответствием рекламы требованиям действующего законодательства.

О значимости охраняемых данной статьей общественных правоотношений свидетельствуют установленный законодателем значительный размер штрафа даже при отсутствии негативных последствий правонарушения, а также отсутствие альтернативных, более мягких видов административного наказания в

санкции части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из изложенного, оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» от административной ответственности не имеется.

При назначении наказания должностным лицом Удмуртского УФАС России, рассматривающим дело № ЕС04-04/2018-84АР об административном правонарушении, учитывается характер совершенного ООО «ДЭНИ КОЛЛ» административного правонарушения – совершение правонарушения в сфере охраны прав граждан на распространение надлежащей рекламы. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено. Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлено. Изучив все обстоятельства дела № ЕС04-04/2018-84АР, учитывая характер совершенного ООО «ДЭНИ КОЛЛ» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение общества (информация не представлена), установленные по делу обстоятельства, считаю возможным наложить административный штраф на ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в минимальном размере санкции, установленного санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Руководствуясь статьями 4.1, 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Наложить на общество с ограниченной ответственностью ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (адрес: 350015, Краснодарский край, г. Краснодар, Новокузнецкая ул., д. 67, офис 32/2, ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, КПП 231001001), за совершение правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административный штраф в размере 100 000 (Сто тысяч) 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.

Частью 1 статьи 31.5 КоАП РФ предусмотрено, что при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, должностное лицо, вынесшее постановление, может отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена должностным лицом, вынесшим постановление, на срок до трех месяцев (ч.2 ст.31.5 КоАП РФ). Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (8-3412) 57-22-60).

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение

административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.

Заместитель руководителя  
советник государственной гражданской службы  
Российской Федерации 1 класса «...»