

ООО «МКК Финмолл»

ул. Фрунзе, д. 242, пом. 406, Новосибирск, 630112

Дмитриеву Я.К.

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-390/2022

20 апреля 2022 года

Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол от 06.04.2022 и исх. № 01/8141/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-390/2022, возбуждённого в отношении генерального директора ООО «МКК Финмолл» - Дмитриева Ярослава Константиновича (<...>).

УСТАНОВИЛ:

В Забайкальское УФАС России (перенаправлено ФАС России) поступило заявление <...> о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы. 12.04.2021 в 09-29 посредством телефонного звонка, с номера <...> была озвучена информация следующего содержания: «Вам одобрен займ. Предложение активно только сегодня. Для оформления заявки нажмите один». Звонок поступил на номер <...>.

Определением от 11 июня 2021 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 075/05/18-313-2021 по признакам нарушения статьи 18 Закона о рекламе в отношении ООО «Микрокредитная компания «Финмолл» (ИНН 7705954143).

Определением от 13.07.2021 рассмотрение настоящего дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и пояснений на 03.08.2021.

Дело рассматривалось в заседаниях Комиссии 13.07.2021, 03.08.2021.

31.05.2021 в адрес Забайкальского УФАС России от ООО МКК «Финмолл» поступили пояснения следующего содержания. 28.08.2020 г. на web-сайте Обществ оформлена заявка № 206511 на предоставление займа.

При заполнении заявки на первом шаге в соответствующие поля введена информация о фамилии, имени и отчестве, а также о телефонном номере заявителя. Телефонный номер, указанный в Запросе, введен при заполнении заявки № 206511.

В процессе заполнения заявки посетитель web-сайта Общества ставит отметку («галочку») в поле рядом с текстом «Подтверждаю достоверность введенных данных и даю согласие на обработку персональных данных». Проставление отметки в указанном поле является обязательным. Полное содержание согласия на обработку персональных данных (цели, условия основания и др.) потенциальный заемщик может получить, нажав на кнопку «подробнее». Вместе с тем потенциальный заемщик может в добровольном порядке поставить отметку в поле рядом с текстом «Подтверждаю достоверность введенных данных и даю согласие на получение рекламы». Полное содержание согласия на получение рекламы и его условия потенциальный заемщик может получить, нажав на кнопку «Подробнее».

В подтверждение совершения потенциальным заемщиком действий на web-сайте Общества прилагаем log-файл.

Считаем необходимым пояснить, что значение TRUE в поле «REC_ALLOWED» означает, что потенциальный заемщик предоставил согласие на получение рекламы. Заявителям, заявка которых была отклонена ранее, а также заявителям, не завершившим процесс оформления заявки на получения займа, Общество может при наличии предварительно полученного согласия на получение рекламы направлять рекламу.

По истечении определенного времени Общество сочло целесообразным направить на телефонный номер <...> рекламную информацию, поскольку обстоятельства, послужившие причиной неудовлетворения /неполучения заявки от 28.08.2020 г., к моменту направления рекламной информации могли отпасть, а новая заявка могла быть удовлетворена.

При оформлении заявки № 206511 посетитель web-сайта Общества указал телефонный номер, который, как следует из текста Запроса, принадлежит <...>, но в качестве собственного имени указано «<...>». Общество полагает, что потенциальный заемщик мог допустить опечатку в написании телефонного номера либо, возможно, на момент

оформления заявки телефонный номер действительно мог принадлежать <...>, а затем перейти в распоряжение <...>. Общество не имеет возможности проверять действительность и достоверность вводимых данных посетителями сайта сведений о себе. Получая сведения от посетителей web-сайта поставивших отметку «подтверждаю достоверность введенных данных и даю согласие на обработку персональных данных». Общество исходит из презумпции добросовестности граждан и, соответственно, основывается на достоверности вводимых или персональных данных.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как 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.

В силу указанных норм Закона о рекламе указанная выше информация, направленная посредством телефонного звонка, соответствует понятию рекламы, закреплённому в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услугам, предоставляемым кредитной организацией ООО МК «Финмолл».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В данном случае имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании части 1 статьи 18 Закона 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> относится к оператору связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно ответу ПАО «Вымпел-Коммуникации» на запрос Забайкальского УФАС, абонентский номер <...> выделены на основании договора об оказании услуг связи №SX363 от 13.08.2018 ООО Микрокредитная компания «Финмолл» (ИНН 7705954143, адрес: 630112, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 242, пом. 406).

Согласно, положениям письма, ФАС России от 27 июня 2016 г. № АД/43482/16 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением», информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер и способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица.

Такие сведения не носят персонализированного характера, даже с личным обращением (упоминание имени и отчества), не представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

В данном случае рассматриваемая рекламная информация способна формировать интерес к объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, в данном случае у заявителя, но и у иных лиц.

Реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 05 декабря 2014 г. № АК/49919/14 «О применении новых положений закона о связи для оценки правомерности рекламных рассылок», согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

В материалы дела Забайкальского УФАС России, письменное согласие заявителя на получение вышеуказанной рекламы не представлено.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель — это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае, исходя из представленных материалов, рекламодателем является ООО Микрофинансовая компания «Финмолл» (ИНН 770595414). Указанная выше реклама была направлена посредством звонка абоненту без предварительного согласия.

Таким образом, действия ООО МКК «Финмолл» (ИНН 770595414) по направлению рекламной информации посредством телефонного звонка с информацией вышеуказанного содержания абоненту <...> содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, изучив имеющиеся материалы дела, пришла к выводу, что вышеуказанное юридическое лицо, являясь рекламодателем указанной выше рекламы, имело возможность для соблюдения требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Требования, изложенные в предписании антимонопольного органа, не могут быть взаимоисключающими, должны быть реально исполнимы, предписание должно содержать конкретные указания, четкие формулировки относительно конкретных действий, которые необходимо совершить исполнителю в целях прекращения и устранения выявленного нарушения.

Следовательно, выдача предписания о недопустимости совершения каких-либо действий в будущем, не позволяет лицу, которому оно выдано, исполнить его надлежащим образом в установленный предписанием срок и представить доказательства такого исполнения.

Согласно представленным пояснениям ООО МКК «Финмолл» от 31.05.2021 Общество приняло меры по уничтожению персональных

данных, указанных в заявке № 206511.

Направление рекламы по указанному номеру прекращено. Заявителем в материалы дела не представлено обратное, относительно продолжения фактов получения рекламных звонков, таким образом, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Комиссия Забайкальского УФАС России в результате рассмотрения дела № 078/05/18-313/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 11.08.2021 (исх. № 02-06-4190 от 11.08.2021) признала ненадлежащей рекламу ООО Микрокредитная компания «Финмолл» распространенную 12.04.2021 в 09:29 на абонентский номер телефона <...> с номера <...> посредством звонка, поскольку в них нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц генеральным директором ООО МКК «Финмолл» является Дмитриев Ярослав Константинович.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 23.04.2021.

Письмом от 16.03.2022 исх. № 78/6098/22 на 25.03.2022 года в 11 часов 30 минут Дмитриев Я.К. вызван для составления протокола об административном правонарушении.

25.03.2022 Дмитриев Я.К. на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола

об административном правонарушении.

Письмом от 28.03.2022 исх. № 78/7205/22 Дмитриев Я.К. повторно вызван на 06.04.2022 года в 11 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении.

06.04.2022 Дмитриев Я.К. на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного 06.04.2022 протокол составлен в отсутствие Дмитриев Я.К.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 13 апреля 2022 года №78/8825/22 рассмотрение дела № 078/04/14.3-390/2022 об административном правонарушении назначено на 20 апреля 2022 года.

На рассмотрение дела Дмитриев Я.К. не явился, при надлежащем уведомлении о месте и времени.

На основании изложенного, дело № 078/04/14.3-390/2022 рассмотрено в отсутствие Дмитриев Я.К.

Согласно частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители несут административную ответственность как должностные лица.

Вина Дмитриева Я.К. состоит в том, что он являясь генеральным директором, не предпринял все зависящие от него меры для обеспечения выполнения указанных требований закона.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у Дмитриева Я.К. возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-390/2022 не обнаружены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-390/2022 обстоятельств, смягчающих административную ответственность Дмитриев Я.К., не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении необходимо выяснить обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении. В рамках производства по делу № 078/04/14.3-390/2022 обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Оснований освобождения Дмитриева Я.К. от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить генеральному директору ООО МКК «Финмолл» Дмитриеву Ярославу Константиновичу (<...>) административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Дмитриеву Ярославу Константиновичу представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001,

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт № 40102810945370000005 Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000001365608

Код дохода (КБК): 161 1 16 01141 01 0003 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.