

2 сентября 2020 г.

г. Тула

14 часов 30 минут

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-708/2020, возбужденного в отношении юридического лица – ООО Микрофинансовая компания «Кармани» (ИНН 7730634468, ОГРН 1107746915781, 119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, пом. 1), в отсутствие законного представителя, уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор № 30099150150957 – 24.08.2020г. – получено адресатом), в присутствии представителя ООО Микрофинансовая компания «Кармани» по доверенности № 1036 от 28.08.2020г. –

#### **УСТАНОВИЛ:**

18.05.2020г. в 9:27 на телефонный номер <...> .., принадлежащий гр.., с номера +7 4992710726 поступил звонок рекламного характера, о чем свидетельствует аудиозапись телефонного разговора, предоставленная заявителем в качестве приложения к заявлению (вх. № 2827 от 21.05.2020г.).

О поступлении данного звонка, свидетельствует детализация телефонных соединений по номеру +790995940.., принадлежащему гр.., за 18.05.2020г. в 9:27.

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 распространённой 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 пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах практики применения Арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Исходя из части 2 статьи 18 Федерального закона «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).

В Письме ФАС от 26.12.2019г. N ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что частью 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" установлен запрет на использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

То есть, для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание и автоматическая рассылка);
- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данные нарушения несет рекламораспространитель.

Проведенной Управлением проверкой установлено, что телефонный номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи от 01.12.2014г. № ОЗ682 ООО Микрофинансовая компания «Кармани» (ответ ПАО «ВымпелКом» - вх. № 3312-ДСП от 10.06.2020г.).

В нарушение указанных норм ООО Микрофинансовая компания «Кармани» совершило звонок с предложением услуг рекламного характера гр., исходя из записи которого можно сделать вывод о том, что воспроизводил запись не человек, а робот.

Из письменных пояснений ООО Микрофинансовая компания «Кармани» (вх. № 4048 от 15.07.2020г.) следует, что абоненту с номером +790995940... поступил звонок рекламного характера, так как он ранее заполнил заявку на получение займа на сайте <http://garantnevsky.ru/> и указал свои анкетные данные, в том числе номер телефона.

При отправке данных были проставлены метки о согласии на обработку персональных данных и на получение рекламной информации.

Заявка была направлена 12.05.2020г. в 21:03:08.

Антимонопольный орган отмечает, что сведения, представленные Обществом, нельзя признать достаточными для его идентификации и подтверждения волеизъявления гр. на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя - ООО Микрофинансовая компания «Кармани».

Ответом на определение от 21.07.2020г. (исх. № 2/4149) о возбуждении дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-708/2020 и проведении административного расследования (вх. № 5160 от 05.08.2020г.) ООО Микрофинансовая компания «Кармани» поддержало указанные выше пояснения и дополнительно сообщило, что при выгрузке из базы данных, свидетельствующей о подписании. согласия на получение рекламы, клиентом были заполнены персональные данные, в том числе телефонный номер <...> ..., ФИО –..., дата рождения – 17.02.1964 г.р., серия и номер паспорта .... .., IP 6827....– адрес устройства, с использованием которого клиент заполнил заявку на сайте <http://garantnevsky.ru/>, адрес клиента: г. Москва, Балаклавский, д. ..., корп. ..., кв. .... и другие данные.

Учитывая данную информацию, Управлением 29.07.2020г. направлены определения об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 071/04/14.3-708/2020 об административном правонарушении в адрес Тульского филиала ПАО «Ростелеком» (исх. № 2/4288), ПАО «Мобильные телесистемы» (исх. № 2/4287), ПАО «Мегафон» (исх. № 2/4285), ПАО «ВымпелКом» (исх. № 2/4286), ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 2/4284), ООО «Скартел» (исх. № 2/4283), АО «Эр-Телеком Холдинг» (исх. № 2/4282) о предоставлении

информации о том, кому и на основании какого договора (номер договора, дата заключения) и по какому адресу выделен ip адрес: 68274797.

Из представленной операторами связи информации (вх. № 5082 от 31.07.2020г., 5083 от 31.07.2020г., 5078 от 31.07.2020, 5095 от 03.08.2020г., 5178 от 06.08.2020г., 5376 от 19.08.2020г.) следует, что ip адрес: 68274797 является некорректным, поскольку не разделен на части, определить точную принадлежность не представляется возможным.

Персональные данные ....., предоставленные ООО Микрофинансовая компания «Кармани», при выгрузки из базы данных, не соответствуют фактическим данным, предоставленным в Управление гр. ....

Дополнительными пояснениями по делу об административном правонарушении № 071/04/14.3-708/2020 (вх. № 5471 от 26.08.2020г.) ООО Микрофинансовая компания «Кармани» предоставило иной ip адрес (188.43.117....) устройства при помощи которого, по мнению Общества гр.аполнена заявка на получение займа на сайте <http://garantnevsky.ru/>.

В указанной заявке отсутствует данный ip адрес (188.43.117....) устройства, соответственно не представляется возможным установить взаимосвязь между ip адресом устройства и заявкой на получение займа.

30.07.2020г. Управлением в адрес ООО «Невский гарант» направлено определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 071/04/14.3-708/2020 об административном правонарушении (исх. № 2/4323), которым у Общества истребованы следующие документы и информация:

- документы, подтверждающие предварительное согласие абонента .... (+7 90995940...) на поступление телефонных звонков рекламного характера от 18.05.2020г. в 9:27 с номера +7 4992710726;
- в случае наличия предварительного согласия абонента .... (+7 90995940..) на поступление телефонных звонков рекламного характера, пояснить, передавалось ли данное согласие третьим лицам? Если да, пояснить на каком основании и представить подтверждающие передачу документы?
- существовали ли правоотношения между гр. .... и ООО «Невский гарант»? Если да, представить соответствующие документы.
- продолжается ли в настоящее время распространение рекламы в адрес гр. ....?
- обращался ли гр. .... в ООО «Невский гарант» по поводу распространения рекламы по сетям электросвязи? Если да, подтвердить документально;
- какие правоотношения существуют между ООО «Невский гарант», ООО «Финансы онлайн», ООО МФК «КарМани»? Представить копии соответствующих договоров.

ООО «Невский гарант» ответом от 24.08.2020г. (вх. № 5424) сообщило, что

12.05.2020г. гр. .... предоставил Обществу согласие на обработку персональных данных, в том числе на рассылку рекламных сообщений, путем заполнения электронной формы-заявки на сайте <http://garantnevsky.ru/>. Общество не формирует SMS-сообщения любого рода, в том числе рекламного характера и не является инициатором их отправки, персональные данные гр. .... иным лицам не передавало, телефонный номер <...> Обществу не принадлежит, договорных отношений с гр. .... не имеется (договор займа не заключался).

ООО Микрофинансовая компания «Кармани» не представлены доказательства, подтверждающие предварительное согласие абонента +79099594099 (гр. ....) на получение рекламы по сетям электросвязи.

С учетом вышеизложенного, ООО Микрофинансовая компания «Кармани» является рекламораспространителем данной рекламы.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО Микрофинансовая компания «Кармани» части 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность на юридическое лицо, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 18.05.2020г. в 9:27;
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО Микрофинансовая компания «Кармани» подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-708/2020 об административном правонарушении от 20 августа 2020 года, а также материалами административного дела № 071/04/14.3-708/2020.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО Микрофинансовая компания «Кармани», к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, ООО Микрофинансовая компания «Кармани» не

является субъектом малого или среднего предпринимательства.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях юридического лица – ООО Микрофинансовая компания «Кармани» обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность административную ответственность не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

**Признать** юридическое лицо - **ООО Микрофинансовая компания «Кармани»** (ИНН 7730634468, ОГРН 1107746915781, 119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, пом. 1), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

#### **Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

**Получатель:** ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

**КБК** 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

**Банк получателя:** Отделение Тула

**БИК** 047003001

**Р\сч** 40101810700000010107

**Назначение платежа** – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **2**

**сентября 2020 года за нарушение рекламного законодательства.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Руководитель

управления

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 2 сентября 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 12 сентября 2020 года

Срок исполнения постановления – 10 ноября 2020 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 10 ноября 2020 года