

Общество с ограниченной
ответственностью "Раппорто"

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-960/2023 о назначении административного наказания

13 октября 2023 года г. Владивосток

14 часов 30 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 13.10.2023 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-960/2023 в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, дата присвоения ОГРН 25.07.2008, ИНН 7715710393, КПП 770401001) (далее - ООО «Раппорто»), в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

02.05.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-153/2023, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-153/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

09.12.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 9257-ИП/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») нежелательного смс-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное смс-сообщение поступило 08.12.2022 в 18:41 с телефонного номера с буквенным обозначением «Zetta» следующего содержания:

«Скидка 30% на страхование ипотеки: имущество 3096р, жизнь 6192р, на остаток 3 440 000р тел. 88007007707 доб. 3462 Илья Zetta страхование аккредитация <https://sberbank.ru/ru/person/credits/insurance>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему смс-сообщению Заявитель не давал.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 16 ДСП от 10.02.2023) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «Zetta», с которого поступило смс-сообщение, выделено ООО «Рапporto». Оператор связи представил копию договора об оказании услуг связи № 557898576 от 01.05.2015, заключенного с ООО «Рапporto».

В Приморское УФАС России от ООО «Рапporto» поступили письменные пояснения (вх. № 2563-ЭП/23 от 16.03.2023) из которых следует, что смс-сообщение от имени отправителя «Zetta», было направлено через технические средства ООО «Рапporto» в рамках исполнения договора № СТ-0109/20 от 08.10.2020 заключенного между ООО «Стрим» и ООО «Рапporto». Как указывает ООО «Рапporto» в рамках вышеуказанного договора заказчик выполняет присоединение комплекса заказчика к системе, при этом формирование текста сообщений и создание списков телефонных номеров/адресов, абонентов/получателей для отправки/доставки сообщений производится заказчиком/клиентом в системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и правил предоставления доступа к системе и не признается сторонами услугой по договору (п.2.4., 2.5. договора). Заказчик обязан в случаях, предусмотренных законом, гарантировать получение клиентами от абонента/получателя предварительного согласия, выраженного посредством совершения абонентом/получателем действий, однозначно идентифицирующих этого абонента/получателя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. (п.3.3.2. договора). Более того, заказчик обязан не отправлять через систему спам-сообщения (п.3.3.7. договора). Таким образом, деятельность ООО «Рапporto» заключается в обеспечении технического взаимодействия между заказчиком и оператором.

ООО «Стрим» сообщает (вх. № 3111-ЭП/23 от 30.03.2023), что смс-сообщение поступившее на номер телефона <...> от имени отправителя «Zetta» было направлено в рамках смс-рассылки, которая осуществлялась автоматически через комплекс оборудования и программного обеспечения ООО «Стрим» по заказу ПАО «МТС» на основании договора № D150395640 от 10.09.2015. В соответствии с п.3.3.3 вышеуказанного договора ООО «Стрим» обратилось в ПАО «МТС» для получения копий документов, подтверждающих оформление согласия абонента <...> на получение рекламы посредством смс-сообщений. Согласно полученной информации указанная рассылка производилась в

интересах клиента ПАО «МТС» - ООО «Зетта Страхование». Документы, подтверждающие наличие согласия абонента <...> на получение смс-сообщений, были запрошены у инициатора рассылки, но до настоящего момента не были им предоставлены.

07.04.2023 в Приморское УФАС России поступили от ООО «Зетта Страхование» и письменные пояснения, из которых стало известно, что смс-сообщение было сформировано для пролонгации полиса комплексного ипотечного страхования КИС № 1001085245 от 06.01.2022, было индивидуально определенным и предназначалось для страхователя <...>. Согласно полиса страхования КИС № 1001085245 от 06.01.2022, страхователь <...> предоставил ООО «Зетта Страхование» согласие на получение информации на его мобильный телефон с целью оповещения/информирования об услугах и страховых продуктах ООО «Зетта Страхование» (п. 2 оборотной стороны полиса КИС № 1001085245 от 06.01.2022). Однако, при отправке смс-сообщения страхователю, куратор допустил техническую ошибку (человеческий фактор) и ввел неверный номер телефона страхователя, в связи с чем, последовала отправка смс-сообщения на номер <...>.

Отправка сообщений ООО «Зетта Страхование» о пролонгации договоров страхования является персонифицированной и формируется в ручном режиме. Отправка сообщений производится с использованием автоматизированного сервиса, предоставленного ПАО «МТС» по договору № 177787322442 от 17.08.2022, для создания и управления распространением рекламных и информационных материалов. Действия ООО «Зетта Страхование» по договору с ПАО МТС по подключению, управлению, пользованию автоматизированным сервисом, считаются действиями ООО «Зетта Страхование» (п. 2.2).

ПАО «МТС» в своих письменных пояснениях (вх. № 44 ДСП от 11.04.2023) указала, что текст и рассылка смс-сообщений формируется клиентом ПАО «МТС» - ООО «Зетта Страхование» на основании заключенного договора № 177787322442 на оказание услуг в сервисе «МТС Маркетолог» (далее – сервис) от 17.08.2022. Действия клиента по подключению, управлению, пользованию услугами и их отключению в личном кабинете сервиса считаются действиями клиента согласно п. 2.2 вышеуказанного договора. Согласно п. 2.2 приложения № 2 к договору, клиента самостоятельно формирует текст (содержание) смс-сообщения и список его получателей. ПАО «МТС» не осуществляет оценку (модерацию) смс-сообщений.

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-153/2023, Комиссия считает, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ООО «Раппорто» остается лицом, за которым

закреплен номер отправителя и который обеспечивает аудиозвонки или отправку смс-сообщений, так как изначально именно с ООО «Рапporto» и оператором связи ПАО «ВымпелКом» заключен договор на оказание услуг связи, таким образом ООО «Рапporto» является рекламодателем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В свою очередь, ООО «Стрим», ООО «Зетта Страхование», ПАО «МТС» также являются рекламодателями наряду с другими участниками цепочки, в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для осуществления аудиозвонков или передачи рекламных смс-сообщений.

ООО «Зетта Страхование» так же является рекламопроизводителем.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 08.12.2022 (дата получения рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 29.08.2023 Приморским УФАС России было

направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-960/2023 об административном правонарушении (исх. № 6044/23) и направлено ООО «Рапporto» (№ 80102087831662).

29.09.2023 на составление протокола об административном правонарушении представитель ООО «Рапporto» не явился. Установлено, что общество заявило ходатайство о приостановлении производства по делу до вступления в законную силу решения суда по делу № А51-12837/2023 (вх. № 8414-ЭП/23 от 30.08.2023).

Ходатайство приобщено к материалам дела и будет рассмотрено должностным лицом при рассмотрении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие ООО «Рапporto».

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-960/2023 (исх. от 29.09.2023 № 6879/23) было направлено заказным письмом с простым уведомлением по адресу регистрации ООО «Рапporto» (почтовый идентификатор № 80080489522121).

13.10.2023 на рассмотрение дела № 025/04/14.3-960/2023 представитель ООО «Рапporto» не явился.

В удовлетворении ходатайство о приостановлении рассмотрении дела отказать.

Принятое решение в рамках ФЗ «О рекламе» не является **основанием либо поводом** для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ (часть 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, оснований для отложения или приостановления административного производства отсутствуют.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ООО «Рапporto» является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «Рапporto» как рекламраспространителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее ООО «Рапporto» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в течение года.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, считаю невозможным заменить на предупреждение административное наказание в виде

административного штрафа.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, дата присвоения ОГРН 25.07.2008, ИНН 7715710393, КПП 770401001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

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 вышестоящему должностному лицу либо в суд 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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти 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.

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001803293
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000
Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001

Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитирование платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции

