

Генеральному директору

ООО «Рапporto»

.....

вн. тер. г. муниципальный округ Хамовники,

ул. Льва Толстого, д. 23, стр. 4,

этаж/помещ. I/II, ком. 7,

г. Москва, 119021

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.3-502/2021

об административном правонарушении

23 июля 2021г.

г. Тула

10 часов 30 минут

Я, заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской обл., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-502/2021, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Рапporto» (ИНН 7715710393; ОГРН 1087746876029; адрес: г. Москва, вн. тер. г. муниципальный округ Хамовники, ул. Льва Толстого, д. 23, стр. 4, этаж/помещ.

ком. 7, 119021), в отсутствие законного представителя Общества, уведомлен надлежащим образом (определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-502/2021 от 08.07.2021г. (№ 2/3760) вручено адресату 13.07.2021г. - (почтовый идентификатор № 300991614003).

УСТАНОВИЛА:

13.04.2021г. в 12:45 на телефонный номер с короткого номера: «MoneyStar» предварительного согласия абонента поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «SMS-центр: +7 9037011111 Дата и время: 13.04.2021 1 Текст: нужны деньги? Займ за 15 мин! Вам одобрено chly.ru/500mU»

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 распространенной в адрес 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.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно документам и информации, представленным ПАО «ВымпелКом» (вх. № 255 от 11.05.2021г., вх. № 2661 от 12.05.2021г.), отправителем СМС-сообщения с буквенным наименованием «MoneyStar» является АО «Загрузка», на основании Договора оказания услуг связи «Билайн» № 496629095 от 10.12.2013г. и Дополнительного соглашения № 3 к указанному договору от 11.05.2015г.

Исходя из сведений, представленных АО «Загрузка» (вх. № 3185 от 07.06.2021г.), Обществом и ООО «Рапporto» заключен Договор № СМС-10/17 от 01.03.2019г. согласно которому ООО «Рапporto» формирует и осуществляет передачу телематических электронных сообщений, содержащих информационные и рекламные материалы, с использованием коммуникационной платформы «Загрузка», а также Дополнительное соглашение № 9 к указанному договору от 01.09.2019г.

Приложением к ответу АО «Загрузка» (вх. № 3185 от 07.06.2021г.) является полученная Обществом от ООО «Рапporto» анкета о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработку персональных данных от 06.11.2019г. В указанной анкете дает свое согласие на обработку персональных данных, получение информации об услугах ООО «Контур», а также сервиса «Lifecash» в виде СМС-сообщений на телефонный номер:

21.06.2021г. в Управление поступили письменные пояснения ООО «Рапporto» (ИНН 7802569958, ОГРН 1167847146675, адрес: г. Санкт-Петербург, Поэтический бульвар, д. 2, литер А, помещение 1025, 194295) заключен Договор № СМС-01/11 о предоставлении доступа к системе Rapporto от 01.11.2020г. (далее – Договор № СМС-01/11), согласно пункту 1 которого агрегатор (ООО «Рапporto») за обусловленную плату предоставляет заказчику (ООО «Контур») доступ к системе Rapporto, обеспечивая формирование, планирование, доставку до абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и прочее. Также Общество в пункте 2 названного Договора сообщает, что короткий номер «MoneyStar» выделен ООО «Контур».

Документ, свидетельствующий о том, что короткий номер «MoneyStar» выделен ООО «Контур», ООО «Рапporto» не представлено, Договор № СМС-01/11 также не содержит сведений о передаче такого короткого номера ООО «Контур».

Кроме того, Управление отмечает, что анкета о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработку персональных данных от 06.11.2019г. не является надлежащим согласием абонента на получения им рекламы от ООО «Рапporto», как по изложенным выше основаниям, так и ввиду того, что почерк лица, заполнившего указанную анкету, не соответствует образцам почерка Заявителя, имеющимся в материалах настоящего дела (Согласие на обработку персональных данных , представленное им лично).

В анкете, представленной ООО «Рапporto», дает свое согласие на обработку персональных данных и получение информации ООО «Контур», а также сервиса «Lifecash», но не ООО «Рапporto».

Таким образом, согласие на получение абонентом рекламных СМС-сообщений от ООО «Рапporto», Обществом не представлено.

Дополнительно АО «Загрузка» представило в Управление информацию (вх. № 410 20.07.2021г.) о том, что с момента поступления в Общество запроса Управления (№ 2/2501 от 14.05.2021г.) для ООО «Раппорто» была заблокирована возможность дальнейшего направления СМС-сообщений на номер абонента

В пункте 1 Письма ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О надлежных доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи Федерального закона «О рекламе» разъяснено: «Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение им рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от **конкретного рекламодателя** (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012г. № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения какой-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы является ненадлежащим и влечет нарушение требований части 1 статьи Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от **конкретного рекламодателя**.

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 N 309-КГ17-22298 по делу N А60-63378/2016).

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламодатель, в данном случае ООО «Раппорто».

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является надлежащей.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламодателем 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 юридическим лицом – ООО «Раппорто» части 1 статьи 18 Федерального

закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;

- временем совершения административного правонарушения является момент направления ООО «Раппорто» (13.04.2021г. в 12:45) рекламного СМС-сообщения с короткого номера «MoneyStar» на телефонный номер без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – С «Раппорто» подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-502/2021 административном правонарушении от 08.07.2021г. (исх. № 2/3759), а та материалами настоящего дела.

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

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

В ходе рассмотрения настоящего дела Управлением установлено, что С «Раппорто» неоднократно привлекалось к административной ответственности части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в связи с чем территориальными органами ФАС Рос вынесены: постановление по делу об административном правонарушении 050/04/14.3-600/2020 от 21.08.2020г., постановление по делу об административном правонарушении № 050/04/14.3-601/2020 от 21.08.2020г., постановление по делу об административном правонарушении № 066/04/14.3-3475/2020 от 21.09.2020г., постановление по делу об административном правонарушении № 001/04/14.3-654/2020 от 11.12.2020г., постановление по делу об административном правонарушении 043/04/14.3-944/2020 от 17.12.2020г., постановление по делу об административном правонарушении № 077/04/14.3-22254/2020 от 18.12.2020г., постановление по делу об административном правонарушении от 24.03.2021 № 077/04/14.3-4987/2021 об административном правонарушении от 24.03.2021 постановление по делу об административном правонарушении № 077/04/10101/2021 от 11.06.2021г.,

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3. КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнуто административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ совершение однородного административного правонарушения, являясь обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в действиях С «Раппорто» не установлено.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать юридическое лицо – **ООО «Раппорто»** (ИНН 7715710393; ОГРН 1087746876; адрес: г. Москва, вн. тер. г. муниципальный округ Хамовники, ул. Льва Толстого, д. стр. 4, этаж/помещ. I/II, ком. 7, 119021), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **административного штрафа в размере 000 (Сто шестьдесят 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 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:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: УФК по Тульской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

ИНН 7107026090

КПП 710601001

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ТУЛА БАНКА РОССИИ//УФК по Тульской области г. Тула

Номер банковского счета: 40102810445370000059

Номер казначейского счета: 03100643000000016600

БИК: 017003983

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **23 июля 2021 года** **нарушение законодательства о рекламе.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, а также 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 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может (обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения ко постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административ правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного , обжалования постановления по делу об административном правонарушении, е указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

.....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 23 июля 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 6 августа 2021 года

Срок исполнения постановления – 6 октября 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 6 октября 2021 гс