

10 декабря 2015 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 90-14.3ч.1/15, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (ОГРН 1070278008019, ИНН 0278138308, КПП 027401001, зарегистрировано по адресу: 450106, республика Башкортостан, город Уфа, улица Рабкоров, дом 2/1) по факту распространения рекламы ООО «СофтПрофи» путем рассылки СМС-сообщения без предварительного согласия абонента, с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии специалиста - эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Колотиловой А.В., исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

13 марта 2015 года на телефонный номер физического лица поступило СМС-сообщение с рекламой: «Дешевле только пешком, поездки от 50 р., т. <...>. Такси Поехали» от отправителя <...> при отсутствии согласия абонента на получение СМС-сообщений с рекламой.

Информация, поступившая 13 марта 2015 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам пассажирских перевозок, их продвижение на рынке.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 3.7 договора возмездного оказания услуг от 10.09.2014 № ДУ 1009/2014, заключенного между ООО «БашТелеСофт» и ООО «СофтПрофи», ООО «СофтПрофи» взяло на себя обязательство получить предварительное письменное согласие абонента или адресата на обработку персональных данных, получение СМС, рекламы или другой информации.

Согласно пункту 1.1 указанного договора ООО «БашТелеСофт» предоставляет за плату ООО «СофтПрофи» услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке сообщений. Из содержания пункта 5.1 договора возмездного оказания услуг № ДУ 1009/2014 от 10.09.2014 также следует, что задача (рассылка) на отправку СМС-сообщений формируется самостоятельно ООО «СофтПрофи». В силу пункта 5.2 указанного договора в случае передачи информации рекламного характера ООО «СофтПрофи» действует как рекламораспространитель, так как

текстовая часть информации находится в сфере контроля заказчика (ООО «СофтПрофи»).

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Направление рекламы, содержащей сведения об услуге предоставления пассажирских перевозок, согласно договору от 10.09.2014 № ДУ 1009/2014, осуществляет ООО «СофтПрофи», являющееся рекламодателем указанной рекламной рассылки.

Сведений (документов) о том, что непосредственно перед направлением ООО «СофтПрофи» получено согласие абонента телефонного номера <...> на рассылку СМС-сообщений при рассмотрении дела не представлено.

Из анализа норм Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента, а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

ООО «СофтПрофи» не приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщения с рекламой: «Дешевле только пешком, поездки от 50 р., т. <...>. Такси Поехали» от отправителя <...> на номер абонента <...>.

Таким образом, с учетом того, что нормы законодательства Российской Федерации о рекламе предполагают направление рекламы посредством использования сетей электросвязи только с предварительного согласия абонента, ООО «СофтПрофи», являясь заказчиком рассылки рекламного СМС-сообщения на основании договора от 10.09.2014 № ДУ 1009/2014, могло принять все возможные меры по установлению принадлежности телефонного номера <...> конкретному лицу, а также по получению предварительного согласия данного абонента на распространение ему рекламы. Такие меры ООО «СофтПрофи» не приняты, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно заявителю (абоненту телефонного номера <...>) поступило СМС-сообщение с рекламой: «Дешевле только пешком, поездки от 50 р., <...>. Такси Поехали» без его предварительного согласия.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19 августа 2015 года.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ООО «СофтПрофи» как лицо, осуществляющее распространение рекламы по сетям электросвязи на основании договора от 10.09.2014 № ДУ 1009/2014.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина ООО «СофтПрофи» выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по получению предварительного согласия абонента на рассылку СМС-сообщения с рекламой: «Дешевле только пешком, поездки от 50 р., т. <...>. Такси Поехали», в

результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

13 марта 2015 года заявителю на его абонентский номер <...> поступило СМС-сообщение рекламного характера от отправителя <...> без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности рекламораспространителя данной рекламы, ООО «СофтПрофи», истекает 13 марта 2016 года.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Распространение ООО «СофтПрофи» СМС-сообщения с рекламой: «Дешевле только пешком, поездки от 50 р., т. <...>. Такси Поехали» без предварительного согласия абонента, противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «СофтПрофи» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «СофтПрофи» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Однако ООО «СофтПрофи» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «СофтПрофи» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «СофтПрофи» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, ООО «СофтПрофи» может быть назначено наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (ОГРН 1070278008019, ИНН 0278138308, КПП 027401001, зарегистрировано по адресу: 450106, республика Башкортостан, город Уфа, улица Рабкоров, дом 2/1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «СофтПрофи» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 401018104000000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным

законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. 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 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.

Постановление объявлено 10 декабря 2015 года в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи».

Руководитель

<...>

Исп.: <...>

(351)266 68 85

10.12.2015