

РЕШЕНИЕ

по делу 4-14.3-679/00-08-14 об административном правонарушении

«04» декабря 2014 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы
Кашеваров А.Б., рассмотрев жалобу ООО «СофтПрофи» (юридический адрес:
ул. Достоевского, 139/1, оф. 3, г. Уфа, 450005) на вынесенное Ярославским УФАС
России постановление от 12.09.2014 по делу № 04-04/19А-14 об административном
правонарушении в отношении ООО «СофтПрофи», а также материалы дела № 04-
04/19А-14 об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Жалоба рассматривается в присутствии представителя ООО «СофтПрофи» <...>
(доверенность №09-14 от 09.09.2014) и в отсутствии представителей Ярославского
УФАС России. Жалоба (вх. 95120/14 от 17.10.2014) подана с соблюдением срока,
установленного частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ на обжалование постановления по
делу об административном правонарушении.

На основании части 6 статьи 19.8 КоАП РФ на ООО «СофтПрофи» (далее —
Заявитель, Общество) Ярославским УФАС России был наложен штраф в размере
двадцати тысяч рублей за совершение административного правонарушения,
выразившегося в представлении в адрес Ярославского УФАС России сведений в
искаженном виде, недостоверных сведений по делу № 04-01/05-14, возбужденному
по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения
смс-рекламы без согласия абонента.

Заявитель полагает, что постановление Ярославского УФАС России от 12.09.2014 о
наложении штрафа по делу № 04-04/19А-14 об административном
правонарушении незаконно и необоснованно, поскольку в действиях
ООО «СофтПрофи» отсутствует вина в совершении правонарушения.

Исследовав материалы дела, ФАС России приходит к выводу, что Ярославское
УФАС России обоснованно вменило ООО «СофтПрофи» совершение
правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Основанием для привлечения ООО «СофтПрофи» к административной
ответственности явилось неоднократное представление ООО «СофтПрофи» в
адрес Ярославского УФАС России сведений в искаженном виде, недостоверных
сведений об отправителе смс-сообщения: «Недорогое такси для дорогих
клиентов! Тел. 8495580551», полученного 31.10.2013 в 11:54 на абонентский номер
<...> .

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный
антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации),
предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких
сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо
представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение
административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до
десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч
рублей.

Как следует из материалов дела, Ярославское УФАС России определением от 24.01.2014 (исх. № 512/04-01 от 24.01.2014) возбудило дело № 04-01/05-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по заявлению физического лица в связи с поступлением 30.10.2013 на номер его мобильного телефона без его предварительного согласия смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551».

Указанным определением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «СофтПрофи» и у общества запрошены с указанием срока следующие сведения и документы:

- сведения обо всех лицах, осуществлявших отправку указанного смс-сообщения с номера 8(925)246-34-30 на номер <...> (905)769-36-67 с приложением соответствующих документов;
- сведения о том, откуда отправителем указанного смс-сообщения получен номер телефона +7(905)769-36-67, каким образом осуществлялась рассылка с приложением соответствующих доказательств;
- доказательства того, что рассылка указанного смс-сообщения осуществлялась не автоматически;
- документы, подтверждающие согласие абонента +7(905)769-36-67 на получение рекламного сообщения;
- письменные пояснения по вменяемым нарушениям с приложением соответствующих доказательств;
- письменные пояснения в случае не представления каких-либо документов.

ООО «СофтПрофи» в ответе (исх. 414 от 18.02.2014) на данное определение предоставило Ярославскому УФАС России сведения об отправителе указанного смс-сообщения.

Согласно представленной информации доступ к отправке через программное приложение ООО «СофтПрофи» под логином (имя пользователя) с LoginID: nevast: 170, и идентификатором организации CustomerID): 153 закреплен за ИП Адамян Аркадием Эдуардовичем (ИНН 780730796508, почтовый адрес: <...>) на основании договора № ДУ 230813/01 от 23.08.2013. Общество представило договор возмездного оказания услуг № ДУ 230813/01 от 23.08.2013, акт приема-передачи имени пользователя, пароля от 23.08.2013, платежное поручение № 617 от 07.02.2014, акт сверки взаимных расчетов за период январь 2013 г. – январь 2014 г. между ООО «СофтПрофи» и ИП Адамян А.Э. по договору, регистрационная карта организации «ИП Адамян А.Э. (такси)», детализацию по абонентскому номеру заявителя 89057693667, где указан отправитель рассматриваемого смс-сообщения - ИП Адамян А.Э., требование предоставить копию согласия Абонента, направленное ООО «СофтПрофи» в адрес ИП Адамян А.Э., скриншот внесения номера 89057693667 в «Список блокировки –черный список», а также акт № 917 от 31.12.2013 о том, что ООО «СофтПрофи» оказало ИП Адамян А.Э. услуги за декабрь 2013 г.

Вместе с тем представленные обществом сведения и документы нельзя рассматривать как относящиеся к предмету запроса, поскольку распространение указанной в определении от 24.01.2014 о возбуждении дела № 04-01/05-14 смс-рекламы осуществлялось 31.10.2013.

В письменных пояснениях (исх. № 644 от 24.03.2014) на определение Ярославского УФАС от 24.02.2014 (исх. 2112/04-01 от 04.03.2014 г.) об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 04-01/05-14 ООО «СофтПрофи» сообщило, что до начала 2014 г. действовал договор с ИП Нарбековой Марией Константиновной, а с 2014 г. в базу программного приложения внесены изменения – ИП Нарбекова М.К. заменена на ИП Адамян А.Э., и соответственно в рассматриваемом случае заказчиком безусловно является не ИП Адамян А.Э., а ИП Нарбекова М.К. Предоставлен договор № ДУ01-05/13 от 01.05.2013, заключенный с ИП Нарбековой М.К., а также платежное поручение № 111 от 31.07.2013 на оплату услуг доступа к программному обеспечению по отправке СМС.

Вместе с тем данные сведения и документы также нельзя рассматривать как относящиеся к предмету запроса, поскольку рассматриваемое смс-сообщение распространялось 31.10.2013, следовательно, не могло быть оплачено указанным платежным поручением.

Таким образом, ООО «СофтПрофи» представило недостоверные сведения об отправителе смс-рекламы.

В этой связи Ярославское УФАС России в отношении ООО «СофтПрофи» определением от 04.07.2014 возбудило дело об административном правонарушении № 04-04/19А-14 и проведении административного расследования по признакам нарушения части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в представлении недостоверных сведений.

В объяснениях (исх. 1252 от 30.07.2014) по делу № 04-04/19А-14 об административном правонарушении ООО «СофтПрофи» ссылается на то, что пакет документов по делу № 04-01/05-14 был направлен по почте 19.02.2014, вновь представлен пакет документов по отправителю рассматриваемого в рамках дела № 04-01/05-14 смс-сообщения: письмо ООО «СофтПрофи» (исх. № 414 от 18.02.2014) о том, что отправителем является ИП Адамян А.Э., представлена детализация по номеру 89057693667, согласно которому отправителем смс-сообщения является ИП Адамян А.Э., регистрационная карточка ИП Адамян А.Э. в «Личном кабинете», акт выполненных работ № 917 и акт сверки платежей с ИП Адамян А.Э., платежное поручение № 617 от 07.02.2014, договор ООО «СофтПрофи» с ИП Адамян А.Э. № ДУ230813/01 от 23.08.2013, требование, направленное ИП Адамян А.Э., предоставить копию согласия Абонента, скриншот внесения номера 89057693667 в «Список блокировки – черный список».

Должностным лицом Ярославского УФАС России 01.08.2014 в отношении ООО «СофтПрофи» (без явки законного представителя ООО «СофтПрофи», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте составления протокола) составлен протокол № 04-04/19А-14 об административном правонарушении в связи в вышеуказанными фактами представления сведений в искаженном виде, недостоверных сведений.

Определением от 01.08.2014 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-04/19А-14 рассмотрение дела назначено на 15.08.2014. В связи с неявкой на рассмотрение дела ООО «СофтПрофи» рассмотрение дела отложено на 12.09.2014.

ООО «СофтПрофи» на определение от 01.08.2014 по делу № 04-04/19А-14 об административном правонарушении письмом № 1474 от 15.08.2014 (вх. № 10459 от 27.08.2014) сообщило, что доступ к отправке через программное приложение ООО «СофтПрофи» под логином (имя пользователя) с LoginID: gadget-boom : 10, и идентификатором организации CustomerID): 4, закреплен за ИП Нарбековой М.К. (ИНН 780162724254, ОГРН 311784707700224, почтовый адрес: <...>) на основании договора № ДУ0105/13 от 01.05.2013. К письму приложена детализация по номеру 89057693667, из которого следует, что отправителем смс-сообщения: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551», является ИП Нарбекова М.К. Также представлены регистрационная карточка ИП Нарбековой М.К. в «Личном кабинете», платежное поручение № 111 от 31.07.2013 на оплату услуг доступа к программному обеспечению по отправке СМС по счету № 158 от 31.07.2013, договор ООО «СофтПрофи» с ИП Нарбековой М.К. № ДУ0105/13 от 01.05.2013, требование к ИП Нарбековой М.К. предоставить копию согласия Абонента на получение рекламы, скриншот внесения номера 89057693667 в «Список блокировки – черный список». В письме № 1475 от 15.08.2014 на определение от 01.08.2014 также сообщалось, что отправителем смс-сообщения безусловно является ИП Нарбекова М.К.

Вместе с тем реклама распространялась 31.10.2013, и представленные сведения и документы не могут рассматриваться как достоверные доказательства распространения ИП Нарбековой М.К. смс-рекламы.

Таким образом, ООО «СофтПрофи» неоднократно представлены в адрес Ярославского УФАС России противоречивые (искаженные) сведения в отношении отправителя смс-сообщения: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551», полученного 31.10.2013 в 11:54 на абонентский номер <...> .

ООО «СофтПрофи» сообщало, что отправителем смс-рекламы является то ИП Адамян А.Э., то ИП Нарбекова М.К. Договоры с ИП Адамяном А.Э. и с ИП Нарбековой М.К. действовали на момент отправки смс-сообщения, и не могут свидетельствовать о том, кем из них было отправлено рассматриваемое смс-сообщение. Оба лица имели карточки регистрации в «Личном кабинете». Платежные поручения ИП Адамяна А.Э. и ИП Нарбековой М.К. не подтверждают, что оплата производилась за отправку рассматриваемого смс-сообщения.

Согласно представленной детализации отправителем одного и того же рекламного смс-сообщения являются и ИП Адамян А.Э., и ИП Нарбекова М.К., что свидетельствует о недостоверности одного из них.

При данных обстоятельствах Ярославское УФАС России обоснованно привлекло ООО «СофтПрофи» к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, выразившегося в представлении в адрес Ярославского УФАС России сведений в искаженном виде, недостоверных сведений.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ наказание является установленной государством мерой ответственности за совершения правонарушений и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самих, правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. При этом юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «СофтПрофи» виновно в совершении административного правонарушения, поскольку Общество неоднократно представляло в адрес Ярославского УФАС России противоречивые (искаженные) сведения в отношении отправителя смс-сообщения: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551», полученного 31.10.2013 в 11:54 на абонентский номер <...> , что нарушает требования части 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Таким образом, вина в действиях ООО «СофтПрофи» установлена и подтверждается сведениями и документами, имеющимися в материалах административного дела.

Заместитель руководителя ФАС России, руководствуясь частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, статьями 24.5, 29.7, пунктом 1 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Постановление от 12.09.2014 по делу № 04-04/19А-14 об административном правонарушении, вынесенное Ярославским УФАС России, оставить без изменения, а жалобу ООО «СофтПрофи» без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3, частями 1, 3 статьи 30.9 КоАП решение может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения. Жалоба на решение подаётся вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

