

РЕШЕНИЕ

по жалобе на постановление об административном правонарушении

дело № 4-14.3-626/00-08-18

«14» июня 2018 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Б. Кашеваров, рассмотрев жалобу ООО «Лента» (адрес: ул. Савушкина, д. 112, литера Б, г. Санкт-Петербург, 197374, ОГРН 1037832048605, ИНН 7814148471, КПП 781401001, дата регистрации 04.11.2003) на вынесенное Краснодарским УФАС России постановление от 26.03.2018 по делу № 63 Р-А/2018 об административном правонарушении в отношении ООО «Лента» (далее – Постановление), а также материалы данного дела,

УСТАНОВИЛ:

Жалоба рассматривается в присутствии представителя ООО «Лента» - <...> (доверенность № 78 А Б 0520950 от 15.04.2016) и отсутствии представителя Краснодарского УФАС России.

Жалоба подана с соблюдением срока, установленного частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ на обжалование постановления по делу об административном правонарушении.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) на ООО «Лента» Краснодарским УФАС России был наложен штраф в размере 100 000 рублей за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), выразившееся в распространении смс-рекламы магазина «Лента» без согласия гражданина.

ООО «Лента» в жалобе просит отменить указанное постановление.

Рассмотрев жалобу и материалы дела № 63 Р-А/2018 об административном правонарушении ФАС России приходит к следующим выводам.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления <...> выявлен факт распространения смс-сообщений на телефонный номер гражданина <...> без его согласия рекламы следующего содержания:

- 1) «Дачный сезон близко! Акция Плантация в Ленте www.lenta.com/plantacia », полученного 05.04.2017 в 14 часов 57 минут,
- 2) «ЛЕНТАГИПЕРМАРКЕТ: 7-9 апреля -30% на все товары сада, пикника и активного отдыха. Информацию по наличию товара по т. 88007004111, полученного 06.04.2017 в 12:31;
- 3) «ЛЕНТА Санкт-Петербург: 11-12 апреля — 50% на куриное яйцо www.lenta.com», полученного 10.04.2017 в 12:06;

4) «ЛЕНТА: 13 апреля -40% на все стир.порошки, чистящие и моющие средства», полученного 12.04.2017 в 14:33;

- - - «ЛЕНТА: 18 апреля -25% на все свежие яблоки www.lenta.com», полученного 17.04.2017 в 12:49;
 - «ЛЕНТА: 20 апреля -40% на все пельмени, манты, хинкали www.lenta.com», полученного 19.04.2017 в 12:10;
 - «ЛЕНТА: 25 апреля -25% на все товары для животных www.lenta.com», полученного 24.04.2017 в 14:25;
 - «ЛЕНТА: Скидка 25% 28-30 апреля на соусы и кетчупы, 28.04 на шашлык из мяса, 29.04 на птицу в маринаде, 30.04 на охл. Купаты и колбаски», полученного 27.04.2017 в 14:00.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является 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.

Информация, вышеуказанного содержания является рекламой на основании пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

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 без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Телефонный номер <...> принадлежит <...>, что подтверждено договором № 8970113008604824898-2 о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи МТС от 22.11.2015.

<...>, являясь владельцем номера <...>, не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой и не направлял в адрес ООО «Лента», а также оператора связи отказа от получения рекламы по сетям электросвязи.

Из документов и материалов, представленных ПАО «МТС», следует, что указанные смс-сообщения поступили на сервисную платформу ПАО «МТС» на абонентский номер заявителя с сервисного номера, выделенного ООО «КРАФТ ТЕЛЕКОМ» в рамках договора № D140755140 от 01.12.2014, заключенного между указанными лицами.

Из документов и материалов, представленных ООО «КРАФТ ТЕЛЕКОМ», следует, что

отправка вышеуказанных смс-сообщений была осуществлена в рамках исполнения договора № 106 от 31.12.2013, заключенного между ООО «КРАФТ ТЕЛЕКОМ» (Исполнитель) и ООО «Мобильные сервисы» (Заказчик). Решением единственного участника ООО «Мобильные системы» №2 от 23.01.2014г. фирменное наименование ООО «Мобильные системы» было изменено на ООО «Инстам».

Из документов и материалов, представленных ООО «Инстам» следует, что отправка вышеуказанных смс-сообщений была осуществлена в рамках исполнения договора № 791 от 17.04.2014г., заключенного между ООО «Инстам» (Исполнитель) и ООО «СЗК «Инфосвязь» (Заказчик).

Из документов и материалов, представленных ООО «СЗК «Инфосвязь» следует, что отправка вышеуказанных смс-сообщений была осуществлена в рамках исполнения договора оказания услуг № 6008/16-ЛК8 от 01.06.2016г., заключенного между ООО «СЗК «Инфосвязь» (Исполнитель) и ООО «Лента» (Заказчик).

Согласно пункту 2 договора оказания услуг № 6008/16-ЛК8 от 01.06.2016г исполнитель в рамках настоящего договора предоставляет Заказчику доступ к платформе Stream Telekom позволяющей Заказчику самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды Услуг, которыми он пользуется по настоящему договору.

Согласно п.3.2.3 указанного договора Заказчик в обязательном порядке обязан получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка смс, согласие на получение таких смс по форме, которая может быть предъявлена оператору связи в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности получения смс сообщений Абонентом.

Кроме того, согласно п.6.7 указанного договора в связи с тем, что Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем смс сообщений, начиная с момента подготовки текста сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой смс сообщений Абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

Соответственно рекламораспространителем указанных смс-сообщений является ООО «Лента» (адрес: ул. Савушкина, д. 112, литера Б, г. Санкт-Петербург, 197374, ОГРН 1037832048605, ИНН 7814148471, КПП 781401001, дата регистрации 04.11.2003).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Согласно объяснениям ООО «Лента» у Общества имеется согласие лица, которому направлялась указанная смс-реклама. ООО «Лента» представило анкету <...>, которая при заполнении анкеты для регистрации карты постоянного покупателя торговой сети «Лента» 29.08.2008 указала в качестве контактного телефона номер <...> и дала согласие на получение от ООО «Лента» персональных предложений посредством смс-рассылки.

При этом, согласно позиции ООО «Лента», при направлении смс-сообщений у Общества отсутствовали сомнения относительно достоверности сведений, указанных в анкете. У ООО «Лента» не имелось сведений о том, что с 2015 года абонентом номера <...> стал <...> не обращался в ООО «Лента» с требованием прекратить рассылки рекламного характера на номер <...>. Согласие <...> с даты ее регистрации на основании заполненной анкеты также не отзывалось.

При данных обстоятельствах в действиях ООО «Лента» отсутствует состав административного правонарушения.

С учетом изложенного оспариваемое постановление Краснодарского УФАС России от 26.03.2018 по делу № 63 Р-А/2018 об административном правонарушении не может быть признано законным.

Заместитель руководителя ФАС России Кашеваров А.Б., руководствуясь статьями 14.3, 24.5, пунктом 3 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Отменить постановление Краснодарского УФАС России от 26.03.2018 по делу № 63 Р-А/2018 об административном правонарушении в отношении ООО «Лента» и прекратить производство по делу № 63 Р-А/2018 об административном правонарушении.

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 подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя

А.Б. Кашеваров