

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-2237/2021

об административном правонарушении

«10» февраля 2022г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2237/2021, возбужденного протоколом от 28.12.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее – ООО «СМС Трафик», юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001) за совершение нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

16.08.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-687/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК», адрес: 119270, г. Москва, Лужнецкая набережная, д. 10А, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14, ОГРН 1057746705631, Дата присвоения ОГРН 18.04.2005, ИНН 7705658056, КПП 770401001) нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту посредством смс - сообщения от абонента Mobidelo на абонентский номер <...>, следующего содержания:

-01.03.2021 в 03 часа 01 минуту: «Одобрена кредитная карта. Лимит 500000. Заявка <http://clck.ru/TG7mu>» от абонента Mobidelo.

Поступление указанного смс – сообщения подтверждается скриншотом, а также детализацией услуг за 01.03.2021, представленных в адрес Кемеровского УФАС России заявителем.

Из письменных пояснений представителя АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д) следует, что рассылка указанного смс – сообщения осуществлялась ООО «ОСК» по договору от 01.07.2016 № <...>, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «ОСК». Согласно условиям договора, ООО «ОСК» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно - информационных материалов и

использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора).

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

24.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. от 23.09.2021 № 360), из которых следует, что ООО «ОСК» проверило факт направления каких – либо сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на абонентский номер <...> и выяснило, что с технических мощностей ООО «ОСК» сообщений на данный номер 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту не направлялось.

На основании изложенного, ООО «ОСК» не принимало участия в распространении указанного смс – сообщения, функции рекламодателя в отношении данного смс – сообщения не осуществляло.

19.11.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что рассылка указанного смс – сообщения осуществлялась ООО «СМС Трафик» по договору от 01.07.2016 № <...>, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «СМС Трафик». Согласно условиям договора, ООО «СМС Трафик» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно – информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателями является ООО «СМС Трафик»

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ООО «СМС Трафик», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс -

сообщения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «СМС Трафик» административного правонарушения: 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту.

Место совершения ООО «СМС Трафик» административного правонарушения: Кемеровская область – Кузбасс.

03.12.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 28.12.2021 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

28.12.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

28.12.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2237/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 11.01.2022 в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

11.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области решила рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.01.2022 рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении было отложено на 10.02.2022 в 10 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.02.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения

защитника ООО «СМС Трафик» (исх. от 27.01.2022 № 22-22), из которых следует, что инициатором рассылки спорного смс – сообщения является ПАО «ВымпелКом» в соответствии с договором № <...>, по условиям которого ООО «СМС Трафик» по заданию ПАО «ВымпелКом» оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой в силу указанного договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

Характер работы с ним предполагает, что ООО «СМС Трафик» организует доступ к сервису посредством установки программного обеспечения на устройства ПАО «ВымпелКом» или предоставляет ему доступ через защищенный канал к закрытой части сайта.

Текст, определяемый заказчиком, доводится до операторов в автоматическом порядке, без изменений и просмотра со стороны ООО «СМС трафик».

ООО «СМС Трафик» не может получить согласие самостоятельно или каким – либо образом взаимодействовать с абонентом, не является участником отношений по формированию рекламного сообщения.

10.02.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств по делу.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-2237/2021 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 на 22 февраля 2022г. на 09 часов 00 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит Вас принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих

голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.