

**Постановление о назначении административного наказания**

**по делу № А15/23**

**об административном правонарушении**

05.05.2015

г. Тюмень

(дата составления)  
составления)

(место

Я, заместитель руководителя УФАС по Тюменской области И.В. Поткина,

(должность, Ф.И.О. лица, составившего постановление)

рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № А15/23, возбужденного в отношении ООО «Билайн Венчурс» (адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. Восьмого марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713651706/КПП771301001 ОГРН 1087746543510),

(сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении)

**УСТАНОВИЛА:**

В Тюменское УФАС России из ФАС России на основании пункта 6  
Правил (указывается событие административного

рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам  
правонарушения, ссылка на нарушенные нормы законодательного  
(подзаконного)

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных  
акта Российской Федерации, статья КоАП, предусматривающая  
административную

постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. №508,

ответственность за данное административное правонарушение, доказательства  
по делу)

согласно которому ФАС России вправе поручить своему территориальному  
органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего  
территориального органа или по собственной инициативе независимо от места  
нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки  
нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места

распространения рекламы, поступило заявление <.....> (вх. № 11079 от 19.12.2014г.).

Из заявления следует, что на абонентский номер <...> -963-623-17-45, зарегистрированный за гражданином, 28.11.2014 г. в 13:32 часов от абонента GАР, через SMS-центр +79037011111 поступило смс-сообщение рекламного характера, следующего содержания: «GАР – до 30.11 скидка 30 % на детский товар по полной цене».

Как указывает заявитель, согласия на SMS-рассылку рекламного характера он не давал.

09.02.2015 г. в отношении ООО «Билайн Венчурс» возбуждено дело №А15/23 об административном правонарушении и проведении административного расследования.

26.03.2015 г. в отношении ООО «Билайн Венчурс» был составлен протокол об административном правонарушении. Рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 05.05.2015 г.

На рассмотрение дела об административном правонарушении законный представитель ООО «Билайн Венчурс» не явился.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», адрес (место нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридических лиц, является адресом, по которому осуществляется связь с юридическим лицом (юридический адрес) (Постановление Федерального Арбитражного суда Московского округа от 09.11.2009 г. по делу № КГ-А40/10700-05, Постановление Федерального Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 10.04.2008 г. по делу № А43/21503/2007-3-567, Постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16.01.2009 г. по делу № Ф42-7106/2007).

Юридическое лицо обязано обеспечить получение корреспонденции по адресу регистрации своего постоянно действующего исполнительного органа.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе направлена по адресу места нахождения ООО «Билайн Венчурс» и вручена адресату 07.04.2015г.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки состава административного правонарушения. Общество уведомлено надлежащим образом, о чем свидетельствует почтовое уведомление 62599282137264.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу ч. 1 ст. 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно, полученной выписки из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи установлено, что номер + 79037011111 SMS-центра зарегистрирован за ОАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно сведениям, представленным ОАО «Вымпел-Коммуникации», лицом, направившим указанное SMS-сообщение, является, **ООО «Билайн Венчурс» (адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. Восьмого марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713651706/КПП771301001 ОГРН 1087746543510 на основании Договора № 08-14 от 01.05.2014г и дополнительного соглашения № 1 от 01 мая 2014г.**

При заключении Договора стороны (ОАО «Вымпел-Коммуникации»- Оператор, а ООО «Билайн Венчурс» - абонент), определили предмет договора: в соответствии с условиями настоящего Договора Оператор оказывает услуги связи «Билайн», а абонент оплачивает на условиях настоящего Договора оказанные услуги связи.

Услуга – деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи. Под Услугами связи в рамках настоящего Договора понимаются услуги подвижной радиотелефонной связи (доступ к сети связи Оператора; соединения по сети связи Оператора; соединения с абонентами и (или) пользователями сетей фиксированной телефонной связи сети связи общего пользования, возможности пользования услугами подвижной радиотелефонной

связи при нахождении за пределами территории, указанной в лицензии; доступ к телематическим услугам связи и услугам связи по передаче данных) телематические услуги связи (доступ к сети связи лицензиата; доступ к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет; прием и передача телематических электронных сообщений), услуги сети передачи данных (доступ к сети связи лицензиата; соединения по сети передачи данных, доступа к услугам передачи данных, оказываемым другими операторами связи, сети передачи данных которых взаимодействуют с сетью связи лицензиата) в сети подвижной связи, дополнительные услуги, оказываемые Оператором Абонентам в соответствии с правилами оказания соответствующего вида Услуг и условиями выданных Оператору лицензий.

Согласно пункту 1.3 Услуги оказываются на основании Договора, заключенного между Оператором и Абонентом. Права и обязанности сторон Договора не могут передаваться другим лицам иначе как в порядке, установленном законом или Договором.

Согласно пункту 3.1.1. Договора, Заказчик обязуется предоставлять Исполнителю данные (SMS-сообщения) для выполнения Исполнителем своих обязанностей по договору.

Согласно пункту 3.1.2. Договора, Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа.

Согласно пп. 7 п. 4.1 Договора, Абонент обязан соблюдать Правила пользования телематическими услугами и услугами передачи данных, которые публикуются на Сайте Оператора в сети Интернет, а также все изменения, которые будут внесены в данный документ.

Согласно пп. 9 п. 4.1 Договора, Абонент обязан предоставить (для абонентов – юридических лиц) в течение 14 (четырнадцати) календарных дней с даты подписания Договора, если иной срок не установлен действующим законодательством РФ список лиц, использующих абонентское оборудование с указанием их данных (Ф.И.О., реквизитов документа, удостоверяющего личность, места регистрации). Информация предоставляется в виде заверенного уполномоченным представителем Абонента документа.

Согласно пункту 4.2 Договора, Абонент имеет право использовать сеть для ведения радиотелефонных разговоров, для передачи информации техническими способами в соответствии с положениями настоящего Договора.

При заключении дополнительного соглашения к Договору стороны (ОАО «Вымпел-Коммуникации»- Билайн, а ООО «Билайн Венчурс» - Партнер), определили что Партнер разработал продукт для своих клиентов, являющихся заказчиками рассылки коротких текстовых сообщений (далее – Клиенты), что Партнер обеспечивает минимальные затраты ресурсов Билайн при формировании и рассылке Клиентами Партнера коротких текстовых сообщений.

Согласно пункту 1.1 дополнительного соглашения к Договору, Билайн обязуется оказывать, а Партнер обязуется оплачивать услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Билайн (далее – Оборудование Билайн) для

формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц в интересах Клиентов (далее – Услуги).

Согласно пункту 1.3 дополнительного соглашения к Договору, услуги включают в себя возможность использования функционала Оборудования Билайн, позволяющего Партнеру предоставлять Клиентам Партнера услуги по формированию и рассылке коротких текстовых сообщений.

Согласно пункту 1.4 дополнительного соглашения к Договору, услуги позволяют Клиентам Партнера осуществлять формирование и отправку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи.

Согласно пункту 1.5 дополнительного соглашения к Договору, в рамках Услуг Партнеру предоставляется:

- доступ к функционалу программно-аппаратного комплекса Билайн – SMS-платформе;
- уникальные коды идентификации из технологического ресурса нумерации Билайн для назначения Клиентам Партнера в целях отправки коротких текстовых сообщений Пользователям (далее – Уникальный код идентификации);
- возможность подключения к SMS-платформам других операторов связи;
- техническая возможность формирования и рассылки коротких текстовых сообщений кругу лиц, определенному Клиентами Партнера, с использованием функционала Оборудования Билайн.

Согласно пункту 1.6 дополнительного соглашения к Договору, услуги позволяют Партнеру организовывать доступ к оборудованию других операторов подвижной радиотелефонной связи в целях отправки Клиентами Партнера коротких текстовых сообщений Пользователям.

Согласно пункту 1.7 дополнительного соглашения к Договору, уникальные коды идентификации используются для тарификации отправленных коротких текстовых сообщений Пользователям и не предназначены для приема входящих коротких текстовых сообщений, совершения голосовых вызовов и получения иных услуг связи Билайн.

Согласно пункту 4.2 дополнительного соглашения к Договору, Партнер самостоятельно определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и определяет список Пользователей и их телефонных номеров в рамках договорных отношений с Клиентами. Партнер обеспечивает соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании текста коротких текстовых сообщений и гарантирует, что короткие текстовые сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации.

В случае нарушения Партнером предусмотренных настоящим пунктом обязательств Билайн вправе с предварительным уведомлением приостановить предоставление Услуг Партнеру до устранения Партнером упомянутых

нарушений.

Партнер осуществляет проверку сформированных списков Пользователей и их телефонных номеров в соответствии со стоп-листами Билайн/Партнера.

Согласно пп. а п. 4.3 дополнительного соглашения к Договору, Партнер ведет и регулярно обновляет стоп-лист рассылок (далее – Стоп-лист рассылок). В Стоп-лист рассылок вносятся Уникальные коды идентификации или соответствующие им буквенные и/или цифровые обозначения номеров отправителей, по которым поступали жалобы/претензии Пользователей.

Партнер обязуется ежедневно получать у Билайн соответствующую информацию и самостоятельно обновляет Стоп-лист рассылок.

Партнер обязуется не осуществлять отправку коротких текстовых сообщений с Уникальных кодов идентификации или соответствующих им буквенных и/или цифровых обозначений номеров отправителей, включенных в Стоп-лист рассылок, на телефонные номера Пользователей, которые выразили несогласие на получение информации от Партнера.

Согласно пп. б п. 4.3 дополнительного соглашения к Договору, Партнер обязуется ежедневно получать у Билайн телефонные номера Пользователей, выразивших претензию на получение информации от Партнера, и включает данные номера в Стоп-лист Пользователей.

Согласно пункту 4.7 дополнительного соглашения к Договору, Партнер обязуется предоставлять Клиентам Партнера возможность рассылки коротких текстовых сообщений только на тех Пользователей, которые предоставили Партнеру/Клиенту Партнера свое согласие на получение информации путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Партнер по требованию Билайн в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения запроса предоставляет Билайн данные, подтверждающие наличие согласия Пользователей на получение информации путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Согласно пп. а п. 4.13 дополнительного соглашения к Договору, Билайн в рамках оказания Услуг предоставляет доступ к оборудованию Билайн в следующем порядке:

- Стороны в момент подписания настоящего Дополнительного соглашения согласовывают список сотрудников Партнера, допущенных для работы с Оборудованием Билайн (далее – Сотрудники);
- Билайн в течение 3 (три) рабочих дней после согласования списка Сотрудников проводит обучение Сотрудников работе с Оборудованием Билайн;
- Билайн предоставляет Сотрудникам специальные электронные ключи с соответствующим уровнем допуска для обеспечения доступа Сотрудников к Оборудованием Билайн в режиме 24/7;
- Партнер гарантирует наличие у Сотрудников необходимой квалификации для работы с Оборудованием Билайн;

- Партнер несет полную ответственность за сохранность и работоспособность Оборудования Билайн при осуществлении любых действий Сотрудников с оборудованием Билайн;

- В случаях причинения ущерба Оборудованию Билайн Партнер своими силами и за свой счет осуществляет ремонт Оборудования Билайн, а, в случаях необходимости, его замену на функционально аналогичное, одобренное Билайн.

Согласно пункту 5.1 дополнительного соглашения к Договору, Партнер гарантирует выполнение условий оказания Услуг, предусмотренных настоящим Дополнительным соглашением, включающих правила использования обозначений номеров отправителей. Партнер обязуется не содействовать распространению Клиентами Партнера информации, содержащей нецензурные слова и выражения (на любом языке), либо слова им созвучные (орфоэпические), либо иные слова оскорбительного содержания, оскорбляющие национальные, религиозные и иные чувства и т.д.

В случае нарушения Партнером положений настоящего Дополнительного соглашения, включая оказание Клиентам Партнера услуг с нарушением законодательства РФ, Билайн вправе немедленно и с предварительным уведомлением приостановить оказание Услуг и/или расторгнуть настоящее Дополнительное соглашение и/или Договор в целом в одностороннем порядке, что не освобождает Партнера от оплаты задолженности и штрафных санкций, предусмотренных настоящим Дополнительным соглашением.

Согласно пункту 5.2 дополнительного соглашения к Договору, Партнер обеспечивает защиту Билайн от любых исков, административных и судебных разбирательств, претензий со стороны государственных/надзорных органов, Пользователей и иных третьих лиц, связанных с нарушением Партнером обязательств, установленных настоящим Дополнительным соглашением, в том числе, вследствие отсутствия документов, подтверждающих согласие Пользователей на получение информации путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Согласно пункту 5.7 дополнительного соглашения к Договору, Вся ответственность перед Пользователями и иными лицами за происхождение, содержание, формирование коротких текстовых сообщений, получение согласия Пользователей и т. д. несет Клиент Партнера (заказчик рассылки).

Согласно пункту 5.8 дополнительного соглашения к Договору, Партнер гарантирует наличие предварительного письменного согласия Клиента на предоставление Билайн конфиденциальной информации по договору, заключенному между Партнером и Клиентом, если такая информация необходима для удовлетворения запросов государственных органов, поступивших в адрес Билайн. При этом Билайн обязуется обеспечить соблюдение конфиденциальности передаваемой информации.

Партнер по требованию Билайн в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения запроса предоставляет Билайн всю необходимую информацию о Клиенте (заказчике рассылки), в том числе, копию договора с Клиентом.

В случае нарушения Партнером предусмотренных настоящим пунктом

обязательств и непредставлении Билайн информации о Клиенте (заказчике рассылки), Партнер признается заказчиком рассылки и несет ответственность за свои действия в соответствии с законодательством РФ.

Согласно пункту 10.3 дополнительного соглашения к Договору, Партнер несет всю ответственность за использование Услуг, предоставляемых Билайн, и обеспечивает за свой счет защиту Билайн от любых претензий и исков третьих лиц, связанных с использованием Услуг Партнером.

Из анализа указанного договора следует, что ООО «Билайн Венчурс» учувствовало в передаче рассматриваемого SMS-сообщения рекламного характера, а следовательно является рекламораспространителем и обязано при оказании услуг по рассылке SMS-сообщений пользователям, иметь согласие пользователей на получении SMS-рассылки, оформленное документально, т.е. письменное согласие.

Учитывая, то, что ООО «Билайн Венчурс» не представило предварительного согласия абонента на получение sms-рассылки, в том числе и рекламного характера, следовательно, Обществом нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Место совершения административного правонарушения – город Москва.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела **№А15/23 – 28.11.2014 г.**

Дело об административном правонарушении **№ А15/23** в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного **ООО «Билайн Венчурс»** правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Безразличное отношение юридического лица к обязанностям, установленным Законом о рекламе, а также игнорирование требований указанного закона свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Принимая во внимание доказанность имеющимися в деле документами состав административного правонарушения в действиях ООО «Билайн Венчурс», учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, на основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Факт совершения административного правонарушения

**ООО «Билайн Венчурс» (адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. Восьмого марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713651706/КПП771301001 ОГРН 1087746543510**

подтверждается протоколом по делу № А15/23 об административном правонарушении от 26.03.2015.

Срок давности привлечения **ООО «Билайн Венчурс»** к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

смягчающие и отягчающие обстоятельства отсутствуют

(указываются смягчающие или отягчающие административную ответственность обстоятельства)

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

### **ПОСТАНОВИЛА:**

Признать **ООО «Билайн Венчурс» (адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. Восьмого марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713651706/КПП771301001 ОГРН 1087746543510** виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 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 дня 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.

Согласно Федеральному закону от 01.12.2014 N 384-ФЗ "О федеральном

Указывается действующий на момент вынесения постановления федеральный закон о федеральном

бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов", Приказ

бюджете на плановый период., указания о порядке применения бюджетной классификации действующие

Министерства финансов России от 01.07.2013 г.

на момент вынесения постановления приказ)

денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

(указываются реквизиты для уплаты административного штрафа)

Наименование получателя: Управление федерального казначейства Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810300000010005

БИК 047102001, отделение Тюмень, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН:

Назначение платежа: «Денежные (штрафы) взыскания за нарушение законодательства о рекламе».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу:

8(3452) 50-59-14

(указывается факс территориального органа ФАС России)

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 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя

Тюменского УФАС России

\_\_\_\_\_

И.В. Поткина

(подпись должностного лица),  
подписи)

(расшифровка