

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

20 октября 2021 года

Санкт-Петербург

Я, временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России) *****, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-1163/2021, возбуждённого в отношении ООО «Нева Брендинг» (ИНН: 7805729293), зарегистрированного по адресу: вн.тер.г. муниципальный округ финляндский округ, 194044 по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с непосредственным обнаружением достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ,

УСТАНОВИЛА:

По обращению заявителя (вх.№ 39825-ЭП/20 от 03.11.2020) относительно распространения рекламы, поступившей на номер *****, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс-сообщений), от отправителя с буквенно-цифровым обозначением - «2-berega» без предварительного согласия, Санкт-Петербургским УФАС России в отношении АО «Загрузка» определением (исх. № 78/41525/20 от 30.12.2020) было возбуждено дело № 078/05/18-1704/2020.

Согласно вышеуказанному обращению, на абонентский номер заявителя *****, без его согласия, поступили смс-сообщения следующего содержания:

1. 20.09.2020 в 12:40 — «Дарим Мясную пиццу к заказу от 900 Р в дни игры СКА! Код «ХОККЕЙ» 2b.ru».
2. 02.10.2020 в 17:03 - «Дарим скидку на уикенд! - 30% при заказе от 1200Р

по коду 3001 на 2b.ru».

3. 01.11.2020 в 13:54 - «Скидка -50% от 5 любых пицц по коду БЕР 50 на 2b.ru» (далее — акция ресторана).

Заказчиком, смс-сообщений в рамках договора № НБ-01/19 от 23.01.2019 является ООО «Нева Брендинг». Из положений договора следует, что обязанность по получению предварительного согласия абонента, на абонентский номер которого производится отправка смс-сообщений, а также доведение до абонента сведений о способе отказа от дальнейшего получения смс-сообщений возложена на ООО «Нева Брендинг». Более того, согласно договору (пункт 3.3.2), согласие абонента на получение рекламы по сетям электросвязи должно быть выражено посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных смс-сообщений.

В ходе рассмотрения дела № 078/05/18-1704/2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу установлено, что рекламодателем, то есть лицом распространившим рекламу по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс-сообщений), от отправителя с буквенно-цифровым обозначением - «2-berega» без предварительного согласия абонента является ООО «Нева Брендинг» ИНН:7805729293, ОГРН: 1187847181884).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

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

Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» , рекламораспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 31.03.2021 (исх. № 78/8796/21) в отношении ООО «Нева Брендинг» возбуждено производство по делу № 078/05/18-258/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 078/05/18-258/2021 назначено на 27.04.2021 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи.

20.04.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили документы и материалы от ООО «Нева Брендинг» (вх. № 13671-ЭП/21). Согласно документам и материалам, рассылка заявителю смс-сообщений осуществлялась в рамках договора о предоставлении доступа к системе Rapporto № НБ-01/19 от 23.12.2018 г. (далее- Договор), заключенного между ООО «Нева Брендинг» (далее - Заказчик) и ООО «Раппорто» (далее - Исполнитель). Согласно условиям договора ООО «Раппорто» предоставляет ООО «Нева Брендинг» доступ к системе Rapporto, обеспечивающий формирование, планирование, доставку до абонентов различных смс-рассылок, управление ими, а также оказание услуг по осуществлению информационно-технического обслуживания.

Заказчик является рекламной компанией, оказывающей услуги по продвижению продукции под знаком обслуживания «2 БЕРЕГА» на рынке общественного питания на основании договоров с правообладателем данного знака. Оказание услуг по рекламированию осуществляется, в том числе путем направления рекламных предложений бренда «2 БЕРЕГА» через СМС-сообщения потребителям, которые приобретали продукцию 2 БЕРЕГА.

Абонентом телефонного номера ***** были оформлены заказы на приготовление и доставку продукции «2 БЕРЕГА» согласно ассортименту, размещенному на сайте 2-berega.ru. Оформляя заказ на изготовление и доставку продукции «2 БЕРЕГА», абонент согласился с правилами оказания услуг, установленными компанией, с которыми он имел возможность ознакомиться на сайте в сети интернет по адресу:

<https://2-berega.ru/o-nas/rules>, что подтверждается приложенными скриншотами оформления заказа. Исходя из информации, имеющейся в Санкт-Петербургском УФАС России по состоянию на 21.01.2021 (вх. № 9852-ЭП/21) номер мобильного телефона***** был исключен из базы рассылки ООО «Нева Брендинг».

27.04.2021 на рассмотрении дела № 078/05/18-258/2021 в режиме ВКС присутствовала представитель ***** . В ходе рассмотрения дела ***** , полностью поддержала те доводы, которые были изложены в пояснениях по делу и ранее направлены в адрес Санкт-Петербургского УФАС России.

Исходя из материалов и информации, содержащейся в Санкт-Петербургском УФАС России, на официальном сайте компании размещены Правила оказания услуг, которые действуют в отношении всех заказов клиентов продукции «2 БЕРЕГА», указанной на сайте и в мобильном приложении. Заказывая услугу по приготовлению и доставке продукции, клиент соглашается с настоящими правилами.

Согласно п. 9.1. Правил оказания услуг, предоставляя свои персональные данные при оформлении заказа продукции, потребитель соглашается на их обработку, в том числе в целях продвижения продукции и услуг, а также дает согласие на получение информационных сообщений, в виде SMS, электронных писем и иных форм передачи информации. Если Клиент не желает, чтобы его персональные данные обрабатывались, то он должен обратиться в службу по работе с клиентами через форму обратной связи на сайте или по электронной почте s***** . В таком случае вся полученная от клиента информация удаляется из клиентской базы.

В свою очередь, заявитель приложила скриншот к обращению в Санкт-Петербургское УФАС России, направленного электронного письма от 31 августа 2020 года в 16:52 на электронную почту ***** (которая указана в Правилах оказания услуг для отзыва согласия на получение рекламы) и ***** . В данном электронном письме заявитель требует исключить личный абонентский номер телефона из баз рассылок рекламных смс-сообщений, указывая на то, что неоднократно обращалась в компанию «2-Берега» и отзывала свое согласие на получение рекламных смс-сообщений. После направления электронного письма в адрес компании ООО «Нева Брендинг» рассылка коротких текстовых сообщений на абонентский номер заявителя не прекратилась.

Таким образом, в материалах дела № 078/05/18-258/2021 отсутствуют доказательства, свидетельствующие о прекращении на период распространения рекламных смс-сообщений на абонентский номер

заявителя, после направленного заявителем электронного письма с требованиями об отзыве согласия, так как смс-сообщения рекламного характера поступили в период с 20.09.2020 по 01.11.2020 в рамках собственной услуги «акция ресторана», в то время как отзыв согласия заявителем был направлен 31.08.2020.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения дела № 078/05/18-258/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 27.04.2021 признала ненадлежащей рекламу ООО «Нева Брендинг», распространенную в период до 01.11.2020 в рамках собственной услуги «акция ресторана» на абонентский номер заявителя *****, посредством направления коротких текстовых смс-сообщений рекламного характера без предварительного согласия абонента на ее получение, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе».

На момент составления протокола решение по делу № 078/05/18-253/2021 находится в законной силе.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 01.11.2020.

Письмом от 22.09.2021 исх. № 78/26901/21 законный представитель ООО «Нева Брендинг» вызван на 12.10.2021 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

12.10.2021 законный представитель ООО «Нева Брендинг» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Ходатайств о составлении протокола в свое отсутствие не заявлял.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителя ООО «Нева Брендинг».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/28874/21 от 12.10.2021) дело об административном правонарушении № 078/04/14.3-1163/2021 назначено к рассмотрению на 20 октября 2021 года в 11 часов 00 минут в режиме видеоконференцсвязи.

20.10.2021 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-1163/2021 законный представитель ООО «Нева Брендинг» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-1163/2021 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Нева Брендинг».

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3-1163/2021 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1163/2021 обстоятельств отягчающих/смягчающих административную ответственность ООО «Нева Брендинг», не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1163/2021 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ООО «Нева Брендинг» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ООО «Нева Брендинг»

является субъектом малого предпринимательства.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Назначить ООО «Нева Брендинг» (ИНН: 7805729293, 194044) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.

Врио заместителя руководителя
управления