

АО «Загрузка»

<...>

(почтой с уведомлением, электронной почтой)

78/27490/20 от 09.09.2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

по делу № 078/04/14.3-772/2020

09 сентября 2020 года Санкт-Петербург

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России) Никитина Марина Феликсовна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №078/04/14.3-772/2020, возбужденного в отношении юридического лица АО «Загрузка» (ул. Ленинская Слобода, д. 19, офис 21 Ф, г. Москва, 115280, ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) поступили материалы дела (вх.№19238/20), переданные УФАС по Приморскому краю, относительно поступления на номер абонента нежелательного sms-сообщения рекламного характера, рассылка которого произведена с телефонного номера/буквенного кода «VIVADENGI» следующего содержания: 10.09.2019 17:27 «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2 v den! AKCIA – zaym bez procentov! Skolko vzyal – stolko l otdal! Tel: <...> ООО МФК СФР».

24.09.2019 в УФАС по Приморскому краю (вх. № 7614) из ФАС России (вх. № 036604 от 23.09.2019) поступило обращение жителя г. Санкт-Петербурга Кузьмина А.Г. о распространении рекламы путем рассылки sms-сообщений на мобильный телефон без предварительного согласия абонента, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В частности, на мобильный телефон <...> поступило sms-сообщение рекламного характера, рассылка которого произведена с телефонного номера/буквенного кода «VIVADENGI» следующего содержания:

- 10.09.2019 17:27 (время г. Московское) «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2 v den! AKCIA – zaym bez procentov! Skolko vzyal – stolko l otdal! Tel: <...> ООО МФК СФР».

Кузьмин А.Г. рекламную информацию по поступившему sms-сообщению

не запрашивал и не давал согласие на ее получение через sms-сообщения.

При рассмотрении вышеуказанного обращения, УФАС по Приморскому краю было установлено следующее.

Для установления лица, которому принадлежит абонентский номер «VIVADENGI», в адрес ООО «Тинькофф Мобайл» был направлен запрос.

На основании сведений поступивших по запросу, абонентский номер «VIVADENGI» принадлежит АО «Загрузка».

АО «Загрузка» предоставило пояснения в адрес ООО «Тинькофф Мобайл» от своего клиента - ООО микрофинансовая компания «Центр Финансовой Поддержки» (далее - ООО МФК «ЦФП») (исх. № 1120 от 23.10.2019), в интересах которого была произведена sms-рассылка, в котором по договору возмездного оказания услуг заключенного с ООО «Телепорт-М» по предоставлению анкет-запросов физических лиц, оформленных с целью получения потребительского займа, мобильный телефон +79263408823, был предоставлен ООО МФК «ЦФП» контрагентом в рамках заключенного договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно 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.

Таким образом, вышеуказанная реклама, поступившая на абонентский номер Заявителя, содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. В рассматриваемом случае рекламодатель – АО «Загрузка».

Определением Приморского УФАС России от 14.11.2019 (исх. № 9828/06-2 от

15.11.2019) в отношении АО «Загрузка» было возбуждено дело № 025/05/18-1069/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Определением рассмотрение дела № 025/05/18-1069/2019 было назначено на 12.12.2019.

12.12.2019 в УФАС по Приморскому краю поступили от АО «Загрузка» пояснения (вх. № 9735) в которых пояснило, что Общество не осуществляло производство (изготовление) рекламного материала (рекламы), указанного в определении о возбуждении дела № 025/05/18-1069/2019 от 14.11.2019. Распространение указанной рекламы осуществлялось по заказу ООО «СМС-центр» в рамках исполнения договора № А-80/14р от 20.11.2014 заключенного между АО «Загрузка» и ООО «СМС-центр».

По условиям вышеуказанного договора ООО «СМС-центр» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМа (оправка сообщений без согласия абонента). При этом ответственность за содержание смс-сообщений несет ООО «СМС-центр».

АО «Загрузка» не участвует в получении, содержания, времени отправки смс-рассылки, а лишь предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам.

Также в письме было указано, что для получения согласия абонента с телефонным номером <...> на отправку рекламной информации Приморскому УФАС России необходимо обращаться напрямую в ООО «СМС-центр».

Кроме того, к своим письменным пояснениям, АО «Загрузка» приложило ответ на запрос (исх. № 1120 от 23.10.2019) от ООО «Интеллин» о предоставлении сведений по номеру телефона <...>, в котором указано, что между ООО Микрофинансовой компанией «Центр Финансовой Поддержки» и ООО «Телепорт-М» заключен договор возмездного оказания информационных услуг по предоставлению анкет-запросов физических лиц, оформленных с целью получения потребительского займа.

Определением УФАС по Приморскому краю от 12.12.2019 (исх. № 10719/06-3 от 18.12.2019) рассмотрение дела № 025/05/18-1069/2019 было отложено на 13.01.2020, также в указанном определении ООО «СМС-центр» было привлечено к участию в деле, а также запрошены у последнего дополнительные документы и сведения в рамках рассмотрения настоящего дела.

14.01.2020 от ООО «СМС-центр» в УФАС по Приморскому краю поступили письменные пояснения (вх. № 144), согласно которым, абоненту с телефонным номером <...> от 10.09.2019 с буквенного номера «VIVADENGI» отправлялись смс-сообщения на основании договора заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Интеллин» № 413054 от 01.11.2019.

В соответствии с вышеуказанным договором оказания услуг ООО «СМС-центр» прямо запрещает ООО «Интеллин» отправку любых смс-сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

В соответствии с п 6.5 договора № 413054 от 01.11.2019, ответственность за содержание сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «Интеллин».

Так же в пояснениях указано, что ООО «Интеллин» самостоятельно осуществил отправку sms-сообщений через выделенный доступ к технической платформе сервиса ООО «СМС-центр». В связи с этим, Общество не является рекламодателем, распространителем, рекламоизготовителем, а лишь предоставляет доступ к системе, позволяющий заказчикам Общества самостоятельно производить рассылки sms-сообщений на мобильные телефоны абонентов, при этом, ООО «СМС-центр» не имеет технической возможности осуществлять контроль за наличием согласия каждого получателя.

К письменным пояснениям ООО «СМС-центр» приложило ответ на запрос № 1167 от 01.11.2019 ООО «Интеллин», в котором было указано, что согласие на обработку персональных данных, было дано владельцем абонентского номера <...> при заполнении анкеты на сайте tagans.su. Таким образом, по мнению ООО «Интеллин», согласие на обработку и передачу персональных данных было правомерным.

При этом, к приложенным письменным пояснениям ООО «Интеллин» был представлено согласие на обработку персональных данных с ООО МКК «Таганка», в котором Заявитель разрешает последнему собирать, обрабатывать, (передавать 3 лицам) его персональные данные.

ФАС России письмом от 25 сентября 2017 г. № АК/65823/17 разъяснила некоторые вопросы, связанные с распространением рекламы по сетям электросвязи посредством sms-рассылки. Так в письме указано, что согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Вместе с тем, изучив представленный документ от ООО МКК «Таганка», Комиссия приходит к выводу, что данное согласие не позволяет однозначно установить и подтвердить получение согласия Заявителя на распространение спорной рекламной информации.

Согласие ООО МКК «Таганка» было заполнено в виде письменного документа, при этом подписи самого Заявителя вышеуказанный документ не содержит.

В представленном документе имеются только те данные, которые и так были известны ООО «СМС-центр», АО «Загрузка», ООО «Интеллин» и соответственно, ООО МКК «Таганка» при рассмотрении настоящего дела, а именно: ФИО Заявителя, его мобильный телефон, и указан адрес проживания и адрес регистрации только лишь г. Санкт-Петербург, поле «Дата рождения» не заполнено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к заключению, что в материалы настоящего дела не представлено надлежащее согласие Заявителя на получение рекламы посредством sms-сообщений.

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-1069/2019, Комиссия считает, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, АО «Загрузка» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает отправку направленных sms-сообщений, так как изначально именно с АО «Загрузка» и оператором связи ООО «Тинькофф Мобайл» заключен

договор на предоставление доступа к программному обеспечению, таким образом, АО «Загрузка» является рекламодателем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «СМС-центр» в свою очередь так же является рекламодателем наряду с другими участниками цепочки, между которыми в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для передачи рекламных сообщений.

Комиссия УФАС по Приморскому краю в результате рассмотрения дела №025/05/18-1069/2019 о нарушении законодательства о рекламе решением от 13.01.2020 (исх. №1042/06-3 от 13.20.2020) признала ненадлежащей рекламу «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2 v den! AKCIA – zaym bez procentov! Skolko vzyal – stolko i ot dal! Tel: 88007001075 ООО МФК СФР» с буквенного телефонного номера «VIVADENGI», распространённую 10.09.2019 на телефонный номер <...> , посредством sms-сообщения, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». АО «Загрузка» выдано обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

В ходе рассмотрения установлено, что местом совершения правонарушения (местом распространения ненадлежащей рекламы) является город Санкт-Петербург.

В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

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

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 10 сентября 2019 года.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России о возбуждении дела об административном правонарушении №078/04/14.3-722/2020 (исх. №24/24485/20 от 07.08.2020) законный представитель АО «Загрузка» вызван на 25.08.2020 года в 09 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

25.08.2020 законный представитель АО «Загрузка» 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 АО «Загрузка».

Определением от 25.08.2020 №78/26039/20 законный представитель АО «Загрузка» вызван на 09.09.2020 в 11.00 на рассмотрение дела №078/04/14.3-772/2020 об административном правонарушении.

09.09.2020 на рассмотрение дела №078/04/14.3-772/2020 законный представитель АО «Загрузка» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

АО «Загрузка» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки на рассмотрение дела №078/04/14.3-772/2020 своего законного представителя.

На основании изложенного дело №078/04/14.3-772/2020 рассмотрено в отсутствие законного представителя АО «Загрузка».

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо признаётся 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.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у АО «Загрузка» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от АО «Загрузка» мер по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершённого им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В рамках производства по делу №078/04/14.3-772/2020 обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность АО «Загрузка» не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Назначить АО «Загрузка» административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. АО «Загрузка» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

3. В связи с угрозой распространения на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19), в соответствии со статьей 14 Федерального закона от 21 декабря 1994 г. №68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», а также в целях обеспечения соблюдения положений Федерального закона от 30 марта 1999 г. №52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», Указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 г. № 239 «О мерах обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19)», в соответствии с поручением ФАС России от 08.04.2020 исх. №01-013- ИА/пр, Управление на основании части 2 статьи 31.5 КоАП РФ предоставляет ООО «Центр развития проектов «Петербургская недвижимость» рассрочку исполнения постановления на три месяца.

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере, не позднее шестидесяти дней со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

УИН 16100500000000661211

Код дохода (КБК): 161 1 16 01 141 01 0003 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

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.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

Согласно частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Врио заместителя руководителя управления

<...>