

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о прекращении производства по делу об  
административном правонарушении № 042/04/14.3-2237/2021

«22» февраля 2022г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

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 правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ) в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

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 8-923-600-17-70 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 рекламодателем 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.

Определением от 10.02.2022 рассмотрение дела № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении было отложено на 22.02.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения 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).

21.02.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступил ответ ПАО «ВымпелКом» (исх. от 21.02.2022 № ВР-04/б/н), из которого следует, что отправителем спорного смс - сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Иберег» (далее – ООО «Иберег») в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» от 24.02.2021 № <...>.

22.02.2022 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.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

В материалах дела имеется копия договора об оказании услуг связи «Билайн» от

24.02.2021 № <...>, представленная ПАО «ВымпелКом», подтверждающая, что отправителем смс – сообщения 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту на абонентский номер <...> от абонента Mobidelo является ООО «Иберег».

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 2 статьи 1.5 КоАП РФ установлено, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением суда, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Таким образом, поскольку материалами дела № 042/04/14.3-2237/2021 об административном правонарушении установлено, что в данном случае ООО «СМС Трафик» не является рекламораспространителем смс – сообщения, направленного 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту на абонентский номер <...> от абонента Mobidelo, в действиях ООО «СМС Трафик» отсутствует состав административного правонарушения, установленный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 24.5, и пунктом 2 части 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-2237/2021, возбужденному в отношении общества с ограниченной ответственностью «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) прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.