

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о назначении административного наказания по делу № 029/04/14.3-292/2023 об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления объявлена 11.05.2023

Постановление изготовлено в полном объеме 12.05.2022

Я, временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее - Архангельское УФАС России) Ц, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-292/2023, возбужденного в отношении Публичного акционерного общества "Р". (ИНН: ..., ОГРН: ..., КПП: ...) (далее — ПАО «Р», Общество). Адрес ПАО «Р»: 191167, г. Санкт-Петербург, С, д. 14, литера А.

В присутствии:

Потерпевшего — <...>;

Представителя Общества по доверенности от 05.07.2021 — М

УСТАНОВИЛ:

Протокол составлен главным специалистом-экспертом антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области И 28.04.2023 в отношении ПАО «Р», извещенного надлежащим образом о времени и месте составления протокола, в присутствии защитника общества по доверенности М

Событие административного правонарушения и его квалификация:

2022. (...) в Архангельское УФАС России из ФАС России посредством передачи с электронного адреса: delo@fas.gov.ru направлено заявление гражданина <...> о телефонном звонке рекламного характера, поступившем

2022. в 10:06 на абонентский номер заявителя <...> +7-9...с номера +7(812)

В качестве доказательства заявителем <...> представлена аудиозапись состоявшегося телефонного разговора следующего содержания:

«- Алло.

- Здравствуйте. Меня зовут И, Р бизнес. Вижу недавно зарегистрировали компанию для новых юридических лиц, у нас есть готовые решения, уделите минуту?
- Вы кто?
- Я менеджер колл-центра компании Р, меня зовут И А. Уделите минуту?
- Что Вы хотите?
- Скажите, Вы уже успели подключить интернет, телефонию и другие услуги связи?
- Я спрашиваю, что хотите?
- Простите, что Вы сказали? Повторите, пожалуйста.
- Что Вы хотите?
- Смотрите, для новых юридических лиц у нас доступны готовые предложения для увеличения эффективности нового бизнеса и специальные непубличные условия на услуги связи. Давайте наш менеджер свяжется с Вами и расскажет подробнее?
- Нет.
- Для Вас есть специальное предложение на интернет-телефонию, видеонаблюдение и мобильную связь? Давайте специалист перезвонит и расскажет подробнее.
- Нет.
- Я просто предлагаю узнать, в чем Ваша выгода. Ознакомьтесь с персональным предложением, подумаете и только потом примите решение. Давайте наш менеджер с Вами свяжется?

- Нет.
- Понимаю, для принятия решения Вам необходимо время. Давайте наш специалист перезвонит и расскажет конкретную интересную именно Вам информацию, и Вы примите окончательное решение. Хорошо?
- Ещё раз повторяю, нет.
- Не поняла ещё раз, что?
- Нет.
- Возможно, я недостаточно хорошо рассказала про наши возможности для

бизнеса. Вам же наверняка актуально минимизировать затраты? Давайте я Вас

переведу на своего помощника. Он расскажет только о тех функциях, которые

будут максимально полезны Вашему бизнесу. Хорошо?

- Нет.
- Хорошо, я Вас поняла, если возникнут вопросы, Вы всегда можете обратиться на наш сайт rt.ru. Раздел обратная связь. Всего доброго, до свидания».

По сообщению Заявителя, согласия на получение рекламы он не давал, в связи с чем, по его мнению, имеются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Решением Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от

2022. по делу № 029/05/18-697/2022 спорный звонок признан ненадлежащей рекламой, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ Закона о рекламе.

Материалы дела № 029/05/18-697/2022 являются неотъемлемым приложением к материалам настоящего дела об административном правонарушении.

На запрос Архангельского УФАС России исх. № ... от 04.07.2022 Публичное акционерное общество «Р» (далее - ПАО «Р», Общество) направило письменные пояснения, сообщив следующее.

2022. в 10:06 с номера +7(812)..., принадлежащего ПАО «Р», был осуществлен звонок через Виртуальную АТС на контактный номер +7-9..., выбранный из открытых источников сети Интернет.

По информации, находящейся в открытых источниках сети Интернет (<https://www.list-org.com/phone/911...>), данный номер указан в качестве контактного телефонного номера у нескольких юридических лиц, в связи с чем ПАО «Р» не предполагало, что может нарушить чьи-то права.

Звонок был произведен не с целью распространения рекламы, а для проведения опроса клиента как субъекта предпринимательской деятельности о потребностях в услугах связи для бизнеса и получения согласия абонента на дальнейшее распространение информации об услугах связи - обратный звонок менеджера ПАО «Р» в рамках соблюдения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Учитывая данные обстоятельства, ПАО «Р» полагает, что в его действиях отсутствует нарушение ФЗ «О рекламе».

ПАО «Р» направило в Управление копию агентского договора от 23.05.2022, заключенного с Г, которая, по информации Общества, осуществила спорный телефонный звонок.

2022. (...) в Архангельское УФАС России поступили письменные пояснения Г, сообщившей следующее.

Г является агентом ПАО «Р» по гражданско- правовому договору.

Агентский договор предусматривает исходящие вызовы на телефонные номера по базам, предоставленным Оператором. В предоставленных Оператором базах номера +7-9...не было.

По информации, находящейся в открытых источниках сети Интернет, данный номер указан в качестве контактного телефонного номера у нескольких юридических лиц. Целью спорного звонка было получение

информации, на основе которой можно было бы сформулировать какие-либо предложения при наличии интереса у организации. Г не могла знать о том, что абонентом является физическое лицо. В случаях беседы с неизвестными людьми, Г иногда представляется вымышленным именем - И А.

ПАО «Р» в соответствии с запрошенной Управлением информацией, письмом от 06.10.2022 дополнительно сообщило: звонок заявителю <...> агентом Г был осуществлен не из офиса Общества. Для телефонного соединения использовалась виртуальная АТС, вызов осуществлялся при помощи программных средств и оконечного устройства (планшета или смартфона), имеющихся у агента. Программа позволяет выбрать исходящий номер, в данном случае номер был выбран исходя из региона (Северо-Запад), к которому относится Архангельск.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 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.

Объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством подвижной радиотелефонной связи путем телефонного звонка, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услуги ПАО «Р», в том числе специальное предложение на интернет-телефонию, видеонаблюдение и мобильную связь, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе», при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

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

Понятие адресата содержится в ст. 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат - это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

В п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»

разъяснено следующее.

Согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В рассматриваемом случае, под абонентом надлежит понимать гражданина <...>, проживающего в г. С Архангельской области и сообщившего антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного звонка.

Поскольку от рекламодателя — ПАО «Р» в адрес антимонопольного органа не поступало доказательств получения от абонента — гражданина <...> предварительного согласия на распространение рассматриваемой рекламы, следует признать, что в данном случае согласие абонента на получение рекламы отсутствует.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором телефонного звонка с предложением услуг ПАО «Р», в том числе специального предложения на интернет-телефонию, видеонаблюдение и мобильную связь, без предварительного согласия абонента является ПАО «Р», что подтверждается представленной ПАО «Р» и Г информацией.

В связи с тем, что заявитель <...> утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления рекламных звонков от отправителя ПАО «Р», в Архангельском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7-9...на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, информация, полученная из открытых источников сети «Интернет», не является основанием для направления абонентам телефонных звонков и смс-сообщений рекламного характера, поскольку не содержит необходимого в данном случае предварительного согласия на их получение.

Документов, материалов, указывающих, что ПАО «Р» приняты достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении телефонного звонка рекламного характера на телефонный номер заявителя <...>, Архангельским УФАС России не получено, ПАО «Р» не представило.

Согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама, направленная на телефонный номер +7-9...посредством телефонного звонка с предложением услуг ПАО «Р» (специальное предложение на интернет-телефонию, видеонаблюдение и мобильная связь), поступившего 29.06.2022 в 10:06 с телефонного номера ++7(812)..с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В действиях ПАО «Р» установлено нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении на телефонный номер заявителя <...> рекламы посредством осуществления телефонного звонка 29.06.2022 в 10:06 с телефонного номера +7(812)..без предварительного согласия абонента на ее получение.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

Нарушив требования ФЗ «О рекламе», ПАО «Р» совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 29.06.2022 в 10:06.

Местом совершения административного правонарушения является место жительства потерпевшего — заявителя <...>.

Факт совершения административного правонарушения со стороны ПАО «Р» подтверждается протоколом по делу № 029/04/14.3-292/2023 от 28.04.2023.

Срок давности привлечения ПАО «Р» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Оснований применения положений статьи 2.9. КоАП РФ, предусматривающей возможность освобождения от административной

ответственности при малозначительности административного правонарушения не имеется, в связи с тем, что данное правонарушение обществом совершено повторно.

Субъект административного правонарушения - ПАО «Р»;

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения, возникающие при осуществлении недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг;

Объективную сторону административного правонарушения,

предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, заключается распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, выразившихся направлении абонента <...> рекламного звонка без получения предварительного согласия.

Руководствуясь ст. 3.5, частями 1, 3 ст. 4.1, ст. 4.2, 4.3, 4.5, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, ст. 24.5, частью 1 статьи 29.9, ст. 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать: Публичное акционерного общества "Р". (ИНН:

..., ОГРН: ..., КПП: ...) в совершении

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ПАО «Р» рекомендуется направить копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до

пятидесяти часов.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех месяцев со дня составления указанного протокола.

Согласно статье 31.5 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа (за исключением взыскания административного

штрафа на месте совершения административного правонарушения) невозможно в установленные сроки, должностное лицо, вынесшее постановление, может отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена должностным лицом, вынесшим постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней 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.