

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-50/2021 об административном правонарушении

«02» марта 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) А. В. Логошин, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-50/2021, возбужденного в отношении публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (ИНН 7713076301) (далее – ПАО «Вымпелком»), в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие ПАО «Вымпелком» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 25 января 2021 года № 036/05/18-1419/2020 Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «Получите в Газпромбанке кредит наличными до 5 млн. руб. от 5,9% годовых! Подайте заявку на grb.ru/beecashs или приходите в отделение банка. Успеете воспользоваться предложением до 20.11.2020. Подробнее: 88003006090. Банк ГПБ (АО). Лицензия ЦБ РФ №354. Не оферта.», распространенная посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> (<...>) в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» от ПАО «Вымпелком» признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 25 января 2021 года № 036/05/18-1419/2020 установлено следующее. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) на основании заявления гражданина <...> (вх. № 01-12/1935 от 18 ноября 2020 года), проведена проверка на предмет соответствия законодательству РФ о рекламе следующей рекламы:

- «Получите в Газпромбанке кредит наличными до 5 млн. руб. от 5,9% годовых! Подайте заявку на grb.ru/beecashs или приходите в отделение банка. Успеете воспользоваться предложением до 20.11.2020. Подробнее: 88003006090. Банк ГПБ (АО). Лицензия ЦБ РФ №354. Не оферта.», распространявшейся посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» (далее – рассматриваемая реклама).

Гражданин указал, что рассматриваемая реклама распространялась на принадлежащий ему номер <...> без его согласия.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несёт рекламодатель.

Учитывая, что объектом рекламирования в спорной рекламе является продукт банка «Газпромбанк», акционерное общество «Газпромбанк» (ИНН 7744001497) (далее – АО «Газпромбанк») являлось предполагаемым рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/8599 от 25.11.2020 года) АО «Газпромбанк» сообщило о наличии договорных отношений с ПАО «ВымпелКом» (договор возмездного оказания услуг «Билайн» № 763300927 от 23.09.2020 года), согласно которому ПАО «ВымпелКом» осуществляет рассылку пользователям услуг подвижной радиотелефонной связи Оператора в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе с соблюдением положений части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (с соблюдением условия о получении предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, радиотелефонной связи), чьи согласия действительны на момент рекламно-информационной рассылки.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301) является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/8600 от 25.11.2020 года) ПАО «ВымпелКом» не смогло предоставить доказательства наличия у Общества предварительного согласия абонента <...> <...> на получение рассматриваемой рекламы (вх. 01-11/4523 от 07.12.2020 года).

Учитывая изложенное, распространение рекламы посредством SMS-рассылки в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года на абонентский номер <...> с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» осуществлялось ПАО «Вымпелком» с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

18 декабря 2020 года Определением о возбуждении дела № 036/05/18-1419/2020 (исх. № 03-16/9203 от 18.12.2020 года) в отношении ПАО «Вымпелком» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение назначено на 11 часов 00 минут (мск) 12 января 2021 года в здании Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

12 января 2021 года на рассмотрение дела № 036/05/18-1419/2020 ПАО «Вымпелком» не явилось (уведомлено надлежащим образом).

Вместе с тем, в ответ на Определение о возбуждении дела № 036/05/18-1419/2020 (исх. № 03-16/9203 от 18.12.2020 года) ПАО «Вымпелком» сообщило (вх. 01-11/05 от 11.01.2021 г.) об отсутствии дополнений к письменному ответу (вх. 01-11/4637 от 16.12.2020 г.), предоставленному Обществом ранее.

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ПАО «Вымпелком» Комиссия установила следующее.

Комиссией установлено, что гр. <...> является абонентом номера <...> и в соответствии с заявлением своего согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал.

В ходе рассмотрения заявления гр. <...> и возбужденного по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе дела № 036/05/18-1419/2020 рекламодатель не смог предоставить доказательства, что рассматриваемая реклама распространялась при наличии предварительного согласия абонента.

Таким образом, распространение рекламы посредством SMS-рассылки на номер <...> в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя

«Gazprombank» от ПАО «Вымпелком» осуществлялось с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Материалами дела подтверждается, ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7707049388) не отрицает, что Общество является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом», являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 12.11.2020 года.

15 февраля 2021 года в отношении ПАО «Вымпелком» составлен протокол № 036/04/14.3-50/2021 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-50/2021, возбужденное в отношении ПАО «Вымпелком» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 02 марта 2021 года в 11 часов 00 минут (мск.).

На рассмотрение дела 02 марта 2021 года ООО «Вымпелком» не явилось (уведомлено надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что юридическое лицо признается 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.

ПАО «Вымпелком» имело возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку 02 марта 2021 года в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что обществом были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях,

административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 указанного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ПАО «Вымпелком» не является малым или средним предприятием.

С учетом изложенного административное наказание в отношении ПАО «Вымпелком» в виде административного штрафа, не подлежит замене на предупреждение.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 указанного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ПАО «Вымпелком» привлекалось к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ Воронежским УФАС России (Постановление № 036/04/14.3-97/2020 от 14 мая 2020 года). Указанный факт является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать публичное акционерное общество «ВымпелКом» (ОГРН/ИНН 1027700166636/7713076301) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ПАО «ВымпелКом» меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 170 000 (ста семидесяти тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления ПАО «ВымпелКом» для исполнения. Согласно ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства РФ о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ БАНКА РОССИИ/УФК по Воронежской области г. Воронеж

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России).

ИНН: 3664022568

КПП: 366601001

Р/с: 03100643000000013100

Кор/с: 40102810945370000023

БИК ТОФК: 012007084

КБК: 1611 160 114 101 000 3140

ОКТМО: 20701000

УИН: 16100500000000876030

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.