

Исх. ВЧ-08/13139 от 15.10.2021

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> - должностное лицо, рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1617/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – ПАО «ВымпелКом» (ИНН: 7713076301, КПП: 771301001, дата внесения записи в ЕГРЮЛ: 19.06.2015, адрес: 108820, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр 14) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие ПАО «ВымпелКом» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступила жалоба <...> (вх. №3263/ж от 16.03.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, поступило СМС рекламного характера <...>.

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был направлен запрос в адрес мобильного оператора ПАО «ВымпелКом», для установления личности владельца номера с которого были отправлены СМС рекламного характера, а также личности владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу на вышеуказанный запрос, распространение указанного сообщения осуществлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг связи Билайн <...>, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «ОРО». Согласно условиям указанного договора, дополнительных соглашений ПАО «ВымпелКом» предоставило ООО «ОРО» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу ПАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц, являющихся партнерами Абонента.

Согласно п. 4.2. Дополнительного соглашения ООО «ОРО» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Управлением был направлен запрос в адрес ООО «ОРО». Согласно поступившему ответу в адрес Управления, между ООО «ОРО» и ООО «СЕВЕНТЕХ» заключён договор <...>, в соответствии с условиями которого ООО «СЕВЕНТЕХ» принимает на себя обязательства оказать ООО «ОРО» услуги по обеспечению размещения рекламно-информационных материалов ООО «ОРО» с помощью SMS, MMS, через продукты и услуги, предоставляемые операторами сотовой связи для своих абонентов, адаптированные для размещения таких рекламно-информационных материалов.

На основании указанного договора, ООО «ОРО» самостоятельно не осуществляет распространение рекламы, в том числе не направляет СМС-сообщения рекламного характера на абонентские номера, а лишь предоставляет ООО «СЕВЕНТЕХ» рекламную информацию, которую необходимо направить. Перечень лиц, которым направляется рекламная информация, согласно указанному соглашению, не определяется ООО «ОРО». В соответствии с п. 3.2.2. вышеуказанного договора, исполнитель, которым является ООО «СЕВЕНТЕХ», обязан обеспечить размещение рекламно-информационных материалов среди абонентов, которыми, в силу п. 1 договора признаются пользователи услугами связи, с которыми оператором сотовой связи заключён договор об оказании таких услуг и который не отозвал своего согласия на получение рекламы, распространяемой оператором сотовой связи по сетям электросвязи на момент отправки рекламно-информационных материалов. Кроме того, в силу п. 3.2.2. договора ответственность за распространение сведений лицам, которые не предоставляли своё согласие на распространение в отсутствие согласия абонент на её распространение, принимает на себя ООО «СЕВЕНТЕХ».

Однако, согласно п. 2.2. согласование рекламно-информационных материалов, а также конкретные характеристики размещения используемых в рамках оказания Услуг, осуществляется ООО «ОРО» и ООО «Севентех» в рабочем порядке посредством электронной почты ответственных представителей сторон, чьи адреса зарегистрированы в следующих доменах: со стороны ООО «ОРО» <...>, со стороны ООО «Севентех» <...>. Также, из п. 7.3. данного договора следует, что ООО «Севентех» не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего Договора в случае исполнения решений, предписаний или других обязательных указаний органов власти и иных регулирующих органов, затрагивающих предмет настоящего Договора. Кроме того, согласно п. 10.1. Стороны соглашаются, что ООО «Севентех» лишь оказывает ООО «ОРО» техническое содействие в размещении рекламно-информационных материалов, но не осуществляет самостоятельного использования рекламно-информационных материалов.

Также, ООО «ОРО» были представлены письменные пояснения (вх.№ 11020 от 16.08.2021), на основании которых, установлено, что, согласно пункту 2.1 Договора №MP-05/21 от 01.02.2021, ООО «Севентех» берет на себя обязательство оказать ООО «ОРО» услуги по обеспечению размещения рекламных материалов ООО «ОРО» с использованием продуктов и услуг, предоставляемых операторами сотовой связи для своих абонентов и адаптированных для размещения рекламы.

Указанный довод так же подтверждается письмом ООО «Севентех» в адрес Управления (исх. №889 от 31.05.2021) в котором указано, что «смс-рассылка осуществлялась оператором ПАО «Вымпелком» по заказу ООО «Севентех» для

клиента ООО «ОРО». То есть, указанное юридическое лицо подтвердило, что ООО «ОРО» рассылку не осуществляло.

Кроме того, пунктом 3.2.2 Договора, ООО «Севентех» гарантировало, что размещение рекламы указанное Общество осуществляет в отношении абонентов операторов сотовой связи, которые не отозвали своё согласие на получение рекламы.

На основании вышеизложенного, ООО «ОРО» сообщает, что самостоятельно не распространяет рекламу по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонентов, в том числе на номер телефона <...>, в связи с чем не совершало действий, нарушающих ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

ООО «Севентех» были представлены письменные пояснения (вх. №12563 от 16.09.2021), на основании которых, согласно договору <...>, смс-рассылка осуществлялась оператором ПАО «Вымпелком», так как, на основании вышеуказанного договора, ПАО «Вымпелком» является рекламодателем. Ответственность за согласие абонента лежит на ПАО «Вымпелком», так как ПАО «Вымпелком», в соответствии с Договором, является рекламодателем. Так же, согласно пункту 5.5 Дополнительного соглашения №1 к Договору <...>, ПАО «Вымпелком» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений осуществляется в соответствии с принятой в Билайн политикой контактов, редакционной политикой и с учетом стоп-листов Билайн. В стоп-листы Билайн включаются номера пользователей, выразивших отказ на получение информации посредством рассылки коротких текстовых сообщений.

21.09.2021 поступили пояснения от ПАО «Вымпелком», исходя из которых следует, что ПАО «Вымпелком» признает, что является рекламодателем.

На основании вышеизложенного, рекламодателем является ПАО «Вымпелком» и ответственность за проверку наличия согласия абонента на получение смс-рассылки возлагается на рекламодателя.

Согласно части 1 статьи 18 Закона «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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем

или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ,

– 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.

Таким образом, действия ПАО «ВымпелКом», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 03 марта 2021 года.

Место совершения административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

Рекламодателем является ПАО «ВымпелКом» (ИНН: 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14).

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

Учитывая то обстоятельство, что у ПАО «ВымпелКом» имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, Банком не приняты меры по недопущению распространения недостоверной и недобросовестной рекламы, оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ПАО «ВымпелКом» (ИНН: 7713076301, КПП: 771301001, дата внесения записи в ЕГРЮЛ: 19.06.2015, адрес: 108820, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр 14) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60

(шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

<...>

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-1617/2021.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41, а также направив на электронную почту <...>.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<...>