ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 062/04/14.3-395/2020

об административном правонарушении

«26» июня 2020 года г. Рязань

Врио руководителя управления <…>, рассмотрев протокол от 15.06.2020 и материалы дела об административном правонарушении № 062/04/14.3-395/2020, в отсутствие представителя лица, в отношении которого возбуждено административное дело - АО «Компания ТрансТелеКом» (ИНН 7709219099, <…>) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ (ходатайство о рассмотрении административного дела № 062/04/14.3-395/2020 в отсутствие представителя лица вх. от 23.06.2020 № 3601)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Рязанского УФАС России 03.12.2019 (вх. №35769) поступило заявление <…> перенаправленное из Управления Роскомнадзора по Рязанской области, о распространении 27.11.2019 с телефонного номера +78<…>на его телефонный номер <...> <…> звонка от компании ТТК с целью рекламирования своих услуг.

Из заявления <…> следовало, что согласия на получение подобной информации он не выражал.

Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой следовало, что звонок совершен путем автоматического дозвона, и длительность разговора составляет 13 секунд.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> <…> принадлежит оператору ПАО «МТС».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> <…> принадлежит оператору АО «Компания ТрансТелеКом».

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 19.12.2019 (исх. №7070) направлен запрос в АО «Компания ТрансТелеКом», 30.12.2019 (исх. №7278) - в ПАО «МТС».

В адрес Рязанского УФАС России 15.01.2020 (вх. №142) поступил ответ ПАО «МТС», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> <…> выделен <…> по договору оказании услуг связи от 10.11.2018.

Также представлена детализация звонков на абонентский номер <...> <…> за 27.11.2019, согласно которой 27.11.2019 в 12:33 осуществлен звонок с телефонного номера +78<…> длительностью 21 секунда.

В адрес Рязанского УФАС России 21.01.2020 (вх. №239) поступил ответ от АО «Компания ТрансТелеКом», согласно которому абонентский номер <...> <…>

закреплен за контактным центром АО «Компания ТрансТелеКом» (ИНН 7709219099, <…>).

На основании вышеизложенного возбуждено дело № 062/05/18-17/2020 о нарушении ФЗ «О рекламе» в отношении АО «Компания ТрансТелеКом» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе.

Определениями по делу №062/05/18-17/2020 от 31.01.2020 (исх. № 282), от 27.02.2020 (исх. №891) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе у АО «Компания ТрансТелеКом» запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела, в том числе, мотивированное объяснение по факту предъявленного нарушения.

18.02.2020 в адрес управления поступили письменные пояснения АО «Компания ТрансТелеКом», согласно которым пояснило следующее.

При осуществлении звонка оператором (АО «Компания ТрансТелеКом») задается вопрос абоненту о согласии прослушать информацию рекламного характера. В случае, если абонент не выразил явного согласия, АО «Компания ТрансТелеКом» не производит распространение рекламы в адрес абонента. В данном случае абонент выразил устное согласие на прослушивание информации.

Управление, рассмотрев представленные документы, заявление и материалы дела, пришло к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе»: реклама - 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в

статье 3 ФЗ «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги подключения интернета.

В силу 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Согласно статье 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.

Понятие адресата содержится в статье 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.

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

Инициатором звонка с предложением подключения интернета на номер Заявителя без его предварительного согласия является АО «Компания ТрансТелеКом», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +78<…>, сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

Факт поступления указанного звонка подтверждается детализацией оказываемых услуг за 27.11.2019, представленной в материалы дела оператором связи Заявителя – ПАО «МТС» и приложенной аудиозаписью.

В ходе рассмотрения дела прослушана аудиозапись, представленная

заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Фразы автоответчика: «Вас приветствует компания ТТК. Успей подключить выгодный скоростной интернет всего за 225 рублей в месяц. Хочешь узнать больше нажми 1» относится к рекламе услуг по подключению интернета, согласие на распространение которых заявитель не давал.

В силу ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, управление, изучив представленные документы, пришло к выводу об отсутствии доказательств получения согласия абонента на получение рекламы оператора (ТТК).

Иных документов о получении согласия абонента номера +79<…> на распространение ему рекламы посредством использования телефонной сети (в данном случае телефонного соединения) АО «Компания ТрансТелеКом» не представлено, антимонопольным органом не получено.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области от 24.03.2020 по делу № 062/05/18-17/2020 установлен факт нарушения АО «Компания ТрансТелеКом» частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении 27.11.2019 посредством звонка рекламы услуг на номер телефона <…>, поступивших с телефонного номера +78<…> без предварительного согласия абонента.

Таким образом, нарушив статью 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», АО «Компания ТрансТелеКом» совершило административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении наказания за совершение административного правонарушения согласно ч. 1 ст. 4.1. КоАП РФ необходимо учитывать пределы, установленные законом, предусматривающим ответственность за конкретное административное правонарушение.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

У АО «Компания ТрансТелеКом» при распространении рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ для признания АО «Компания ТрансТелеКом» виновным в совершении административного правонарушения.

Время совершения АО «Компания ТрансТелеКом» административного правонарушения – 27.11.2019 (день распространения указанной рекламы).

Место совершения АО «Компания ТрансТелеКом» административного правонарушения – <...>.

Разрешая вопрос о применении положений статьи 2.9 КоАП РФ и освобождении привлекаемого к административной ответственности лица от административного наказания по указанному в данной статье основанию, должностное лицо Рязанского УФАС России пришло к выводу о том, что в рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное АО «Компания ТрансТелеКом», как малозначительное, не представлено.

При этом немотивированные случаи прекращения производства по делу в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и освобождения от административной ответственности за допущенные нарушения неизбежно ведут к формированию халатного отношения к исполнению своих обязанностей, уверенности в собственной безнаказанности.

Факт совершения административного правонарушения АО «Компания ТрансТелеКом» подтверждается протоколом по делу N 062/04/14.3-395/2020 об административном правонарушении от 15 июня 2020 года, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу статей 4.2. и 4.3 КоАП РФ обстоятельств, смягчающих и отягчающих

административную ответственность, в ходе рассмотрения административного дела не установлено.

Оснований для назначения административного наказания ниже низшего предела санкции ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, замены наказания в виде административного штрафа предупреждением не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 26.11, частью 1 статьи 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать АО «Компания ТрансТелеКом» (ИНН 7709219099, <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей.

2. В связи с изменением экономической ситуации, связанной с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), во исполнение поручений ФАС России от 08.04.2020 № 01-013-ИА/пр, от 25.05.2020 № 01-018-ИА/пр, руководствуясь частью 2 статьи 31.5 КоАП РФ, рассрочить исполнение настоящего постановления с 07.07.2020 на три месяца равными долями:

- до 07.10.2020 – 33 000 руб.

- до 07.11.2020 – 33 000 руб.

- до 07.12.2020 – 34 000 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки и 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 объёме.

Размер штрафа, подлежащий зачислению, должен быть внесен на р/счет <...>

Получатель платежа: УФК по Рязанской области (Рязанское УФАС России) <...>.

Назначение платежа: <...>, денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе по постановлению Рязанского УФАС России № 062/04/14.3-395/2020 от 26.06.2020.

Обращаем Ваше внимание на необходимость строго придерживаться при оформлении платежных документов требований Приказа Минфина РФ от 24.11.2004 г. № 106н «Об утверждении правил указания информации на полях расчетных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу <...>.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд, в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Врио руководителя <…>