

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

16 декабря 2019 года

Санкт-Петербург

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №078/04/14.3-1633/2019, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Телепорт» (<...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) поступили материалы дела (вх. № 297524/19 от 07.10.2019), переданные Мордовским УФАС России, относительно распространения рекламы, посредством совершения звонка: «Здравствуйте! Для записи на бесплатное комплексное обследование по направлениям диетология и проблемы избыточного веса, проблемы позвоночника и общего состояния организма нажмите клавишу один в вашем телефоне. Для записи на бесплатное обследование нажмите один, для исключения вашего номера из рассылки сообщений нажмите девять» (далее – рассматриваемая

реклама), в отсутствие предварительного согласия заявителя на получение рекламы, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. <...> от 08.05.2019 ВХ035656 (вх.№ 2167 от 08.05.2019), сообщающего о факте дозвона 07.05.2019 в 16:03 с номера +79636350277 (оператор связи Билайн) на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС), посредством которого до сведения абонента без его предварительного согласия доведена информация рекламного характера «Здравствуйте! Для записи на бесплатное комплексное обследование по направлениям диетология и проблемы избыточного веса, проблемы позвоночника и общего состояния организма нажмите клавишу один в вашем телефоне. Для записи на бесплатное обследование нажмите один, для исключения вашего номера из рассылки сообщений нажмите девять».

01.07.2019 Мордовским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 013/05/18-336/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассматриваемая реклама, распространенная по сетям подвижной радиотелефонной связи, 07.05.2019 в 16:03 доведена до сведения абонента номера <...> (оператор связи МТС) посредством автодозвона с абонентского номера +79636350277 (оператор связи Билайн), что подтверждается рекламной аудиозаписью (продолжительностью 35 секунд), а также детализацией телефонных соединений за 07.05.2019 по номеру <...> из АСР, предоставленной ПАО «МТС» с письмом от 03.06.2019 № П10-06/0033и (вх. №2717 от 10.06.2019), и технической детализацией за 07.05.2019, предоставленной ПАО «МТС» с письмом от 14.06.2019 № П10-06/0036и (вх.№ 2817 от 14.06.2019).

К такому способу распространения рекламы действующим законодательством предъявляются специальные требования.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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

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

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Из обращения гр. <...> следует, что рассматриваемая реклама распространена путем дозвона на принадлежащий ему телефон без его предварительного согласия и является для него нежелательной.

Абонентский номер <...> (оператор связи МТС), на который поступила рассматриваемая реклама, выделен в пользование гр. <...> на основании договора оказания услуг подвижной связи (имеется в материалах настоящего дела).

Согласно Реестру Российской системы нумерации, абонентский номер <...> , с которого 07.05.2019 в 16:03 осуществлено автоматическое дозвонивание с рассматриваемой рекламой, принадлежит оператору связи – ПАО «ВымпелКом».

Из информации, предоставленной ПАО «ВымпелКом» с письмом от 03.06.2019 № 78/6 (вх.№ 1766 от 11.06.2019), с письмом от 19.06.2019 б/н (вх.№ 2926 от 19.06.2019), следует, что входящий в систему нумерации оператора связи Билайн абонентский номер <...>, с которого осуществлялся несанкционированный звонок, в рамках сервиса подключения клиентской АТС к сети Билайн выделен в пользование абоненту - ООО «Телепорт».

ООО «Телепорт» предоставляются услуги подвижной радиотелефонной связи на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 648281486 от 13.04.2017, неотъемлемой частью которого являются Условия оказания услуг связи «Билайн» (имеются в материалах дела), определяющие, в частности, обязанность абонента не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения рекламы (п.п.4 п.4.1 названных Условий).

Однако, абонент Билайн - ООО «Телепорт», в нарушение условий договора об оказании услуг связи «Билайн» № 648281486 от

13.04.2017, использовал выделенный ему абонентский номер <...> в рамках сервиса подключения клиентской АТС к сети Билайн для распространения рассматриваемой рекламы в отсутствие предварительного согласия абонента на получение такой рекламы и с применением автоматического дозвонивания.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Телепорт», как рекламодатель, обязано было действовать по правилам части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», причём Общество, как абонент Билайн, обязано было соблюдать сложившиеся договорные обязательства и не использовать выделенный ему абонентский номер для проведения рекламы.

Материалами настоящего дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено в действиях рекламодателя – ООО «Телепорт».

ООО «Телепорт» не представлено доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы.

При установленных обстоятельствах усматривается необходимость выдать лицу, распространившему ненадлежащую рекламу, предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в результате рассмотрения дела № 013/05/18-336/2019 о нарушении законодательства о рекламе решением от 09.09.2019 признала ненадлежащей рекламу «Здравствуйте! Для записи на бесплатное комплексное обследование по направлениям диетология и проблемы избыточного веса, проблемы позвоночника и общего состояния организма нажмите клавишу «один» в вашем телефоне. Для записи на бесплатное обследование нажмите один, для исключения вашего номера из рассылки сообщений нажмите девять», распространенную по сети подвижной радиотелефонной связи в г. Санкт-Петербург 07.05.2019 в 16:03 с применением автоматического

дозвонивания с номера <...> (Билайн), находящегося в пользовании ООО «Телепорт», на абонентский номер <...> (оператор сотовой связи МТС), находящийся в пользовании гр. <...>, без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, поскольку такая реклама нарушает требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения установлено, что местом совершения правонарушения (местом распространения ненадлежащей рекламы) является город Санкт-Петербург.

В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) установлена административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 07.05.2019.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России о возбуждении дела об административном правонарушении №078/04/14.3-1633/2019 (исх. №78/36837/19 от 12.11.2019) законный представитель ООО «Телепорт» вызван на 02.12.2019 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

02.12.2019 в 11 часов 00 минут законный представитель ООО «Телепорт» на составление протокола об административном правонарушении в назначенный срок не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Ходатайств о составлении протокола в свое отсутствие не заявлял.

На основании изложенного протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителя ООО «Телепорт».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России дело об административном правонарушении №078/04/14.3-1633/2019 (исх. №78/39308/19 от 02.12.2019) назначено к рассмотрению на 16

декабря 2019 года в 10 часов 00 минут.

16.12.2019 на рассмотрение дела №078/04/14.3-1633/2019 законный представитель ООО «Телепорт» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела. Ходатайств о рассмотрении административного дел в свое отсутствие не заявлял.

На основании изложенного дело №078/04/14.3-1633/2019 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Телепорт».

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №078/04/14.3-1633/2019 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №078/04/14.3-1633/2019 обстоятельств отягчающих/смягчающих административную ответственность ООО «Телепорт», не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №078/04/14.3-1633/2019 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ООО «Телепорт» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями

14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ООО «Телепорт» является субъектом малого и среднего предпринимательства.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Назначить ООО «Телепорт» (<...>) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.

<...>

<...>

