

№364-АД(Р)12-18

Постановление №1

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

11 января 2019 г. г.Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К<...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении №65 от 20.12.2018г. и другие материалы дела об административном правонарушении №364-АД(Р)12-18, возбужденного в отношении Публичного Акционерного Общества «Вымпел-Коммуникации» (ПАО «ВымпелКом»), юридический адрес: 127083, город Москва, улица Восьмого Марта, дом 10, строение 14, ОГРН 1027700166636, ИНН/КПП 7713076301/771301001, с участием представителя ПАО «ВымпелКом» по доверенности Ч <...>.

УСТАНОВИЛ:

ПАО «ВымпелКом» надлежащим образом уведомлено в дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №364-АД(Р)12-18.

На рассмотрение дела №364-АД(Р)12-18 об административном правонарушении направило представителя по доверенности ПАО «ВымпелКом» Ч<...>.

Согласно протоколу №65 от 20.12.2018г об административном правонарушении и материалам дела №364-АД(Р)12-18, в действиях ПАО «ВымпелКом» допущено нарушение ч.1 ст18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе») и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации П. (вхд.№1899 от 10.01.2018г.) о получении посредством SMS сообщений на мобильный телефон +7 рекламы без получения предварительного согласия на получение рекламы данным способом, что указывает на нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленному заявителем договору от 16 августа 2016 года об оказании услуг связи «Билайн», заключенному с ПАО «ВымпелКом», заявитель отказался от получения всех рекламных смс-рассылок. Кроме того, заявитель указал, что отказ от получения рекламных смс-рассылок он выражал неоднократно, однако смс-сообщения рекламного характера поступают на его абонентский номер.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение или поддержание интереса к нему и его

продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 указанной статьи настоящего Федерального закона, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности любое мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

По смыслу пункта 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно материалам дела ПАО «ВымпелКом» на номер заявителя +7<...> 22.01.2018г., 24.01.2018г., 28.01.2018г., 29.01.2018г., 31.01.2018г. («Beeline@»); 12.01.2018г., 13.01.2018г., 16.01.2018 года (My Beeline) направлены смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «Личный кабинет Билайн теперь в VEON! В приложении не расходуется трафик и баланс: veon.ru/sms12».

Факт поступления рассматриваемых сообщений подтверждается представленной детализацией счета ПАО «ВымпелКом». Согласно представленной ПАО «ВымпелКом» инфокарте абонента П<...>, при оформлении договора об оказании услуг связи «Билайн» П<...> выразил свое несогласие на получение рекламной информации, а также на обработку персональных данных, путем заполнения соответствующих граф в договоре.

Согласно письму ФАС России №РП/25978/18 от 13.04.2018г., информация с выражением «Личный кабинет Билайн теперь в VEON! В приложении не расходуется трафик и баланс: veon.ru/sms 12+» не преследует справочно-информационных целей и направлена на формирование интереса абонента к приложению «VEON», соответственно указанная информация является рекламой, которая, в силу специфики распространения, должна соответствовать части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 1 ст.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.

Рекламная информация «Личный кабинет Билайн теперь в VEON! В приложении не расходуется трафик и баланс: veon.ru/sms 12+», направлена ПАО «ВымпелКом» посредством смс-сообщения абоненту П<...> без получения его согласия.

Решением Комиссии 26.04.2018 года рассматриваемая смс-реклама следующего содержания: «Личный кабинет Билайн теперь в VEON! В приложении не расходуется трафик и баланс: veon.ru/sms12+», направленная на номер заявителя +7<...> была признана ненадлежащей, поскольку при распространении не

соблюдены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301).

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

ПАО «ВымпелКом» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности при принятии решения о распространении рассматриваемой рекламы, что привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в соответствии с которой нарушение рекламоделателем, 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 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ПАО «ВымпелКом» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все меры по их соблюдению, следовательно, в действиях ПАО «ВымпелКом»

имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ПАО «ВымпелКом» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ПАО «ВымпелКом» должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При составлении протокола об административном правонарушении № 65 от 20.12.2018 года представитель ПАО «ВымпелКом» представила письменные возражения, согласно которым ПАО «ВымпелКом» с вменяемым правонарушением не согласно, полагает, что рассматриваемые смс-сообщения носят информационный характер и были направлены абоненту во исполнение обязанностей оператора связи, в силу Правил «О порядке оказания услуг телефонной связи», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 №1342 (далее-Правила №1342), так как оператор связи обязан информировать абонента об изменении перечня услуг подвижной связи и иных услуг, технологически неразрывно связанных с услугами подвижной связи и направленных на повышение их потребительской ценности, оказываемых абоненту, путем направления абоненту короткого текстового сообщения» и не являются рекламой.

Установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, Публичное Акционерное Общество «Вымпел-Коммуникации», юридический адрес: 127083, город Москва, улица Восьмого Марта, дом 10, строение 14, ОГРН 1027700166636, ИНН/КПП 7713076301/771301001, не включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, следовательно, положение ст. 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению в отношении Общества.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ПАО «ВымпелКом» (ОГРН 1027700166636, ИНН/КПП 7713076301/771301001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Р/с 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК Банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222501001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 26 00001 6000 140

УИН: 16140011100001503716

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно части 9 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

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 шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, 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 отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

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 частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьей 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.

*Дата вынесения постановления 11 января 2019г.*

*Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.*

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса К<...>

Копия постановления направлена лицу, привлеченному к административной ответственности, почтовой связью, заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления «\_\_\_» \_\_\_\_\_ 2019 год.