

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-942/2023 о назначении административного наказания

29 сентября 2023 года г. Владивосток

16 часов 30 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 29.09.2023 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-942/2023 в отношении юридического лица – закрытого акционерного общества «Пауэр телеком» (ОГРН 1117746548534, дата присвоения ОГРН 13.07.2011, ИНН 7710892904, КПП 771001001) (далее - ЗАО «Пауэр телеком»), в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

28.02.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-1269/2022, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-1269/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

21.11.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 8462/22) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон нежелательного аудиозвонка, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

14.11.2022 в 19:11 на мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») поступил рекламный звонок с телефонного номера +79584087396 (оператор связи ООО «Квантек»), следующего содержания:

- «+79584087396: Здравствуйте, меня зовут Сергей. У нас во Владивостоке скоро будет проходить мероприятие, посвящённое здоровью, на которое вас, собственно, и хочу пригласить. Я буквально вкратце расскажу, что будет на встрече. Это будет рекламная кампания, где ведущие производители будут представлять свои новинки в области оздоровления, от вас лишь потребуются пройти сеанс массажа на новейшем массажном оборудовании от наших спонсоров, ну и поделиться своими впечатлениями, а за ваш отзыв вы получите от нас хороший подарок, это будет автомобильный видеорегистратор с функцией ночного видения.

Заявитель: Скажите пожалуйста, как называется ваша организация?

+79584087396: Наша компания называется «ТК», мы занимаемся организацией встреч и конференций, семинаров, связанных со здоровым образом жизни.

Заявитель: Скажите пожалуйста, будут ли на этой вашей рекламной акции демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: Извините, из-за связи недослышал вас. Что вы говорите?

Заявитель: Будут ли на этой вашей рекламной акции демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: Я вас очень прошу, давайте вернёмся к сути разговора.

Заявитель: Я и не уходил от сути разговора. Будут ли демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: На нашей встрече будут представлены модели известного японского бренда «Хокута Масаи», это массажные кресла, они выполняют функции 5 массажистов одновременно и вот как раз на них вы

будете проходить сеанс бесплатного массажа.

Заявитель: Скажите пожалуйста, есть ли у вашей организации лицензия на осуществление медицинской деятельности?

+79584087396: Ну, дело в том, что я немножечко занимаюсь другими делами и на все ваши вопросы уже смогут ответить непосредственно организаторы уже на нашей встрече.

+79584087396: Как называется ваша организация и по какому адресу она находится?

+79584087396: Я вам звоню сейчас из Москвы, здесь находится наш центральный офис, на Пресненской набережной, 12. Это бизнес-центр «Москва-Сити».

Заявитель: Полное наименование вашей организации, ИНН, ОГРН? Сообщите мне пожалуйста.

+79584087396: Очень прошу, давайте всё-таки вернёмся к сути разговора.

Заявитель: Я не отходил от сути разговора. Откуда у вас номер моего телефона?

+79584087396: Не переживайте, ваш номер подбирается автоматически нашим компьютером, он выбирается из числа жителей вашего региона. И мы лишь звоним для того, чтобы пригласить на мероприятие.

Заявитель: Имеются ли у вас мои персональные данные - фамилия, имя, отчество и адрес?

+79584087396: Я вас очень прошу, давайте вернёмся к сути разговора.

Заявитель: А я и не уходил от сути разговора, ответьте на мои вопросы. Откуда у вас мои персональные данные?

+79584087396: Ваш номер подбирается автоматически нашим компьютером, он выбирается из числа жителей вашего региона. Так что, в принципе вы можете ни о чём не переживать. Мы лишь звоним для того, чтобы пригласить вас на встречу и всё.

Заявитель: Больше мне не звоните, меня не интересует. И я вас уведомляю о том, что мною будет подана жалоба в Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю.

+79584087396: Не спешите отказываться! Вы же абсолютно ничего в этом случае не теряете, даже наоборот - вы пройдёте бесплатный сеанс

массажа.

Заявитель: Больше мне не звоните. Прощаемся.

+79584087396: Я вам очень рекомендую прийти, потому что вы сможете пройти сеанс бесплатного массажа на новейшем оборудовании от наших спонсоров, получить от нас гарантированный подарок. Поэтому если вдруг что-то не понравится, вы всегда сможете встать и уйти, никто вас держать не будет. Поэтому подскажите пожалуйста ваш личный номер телефона, чтобы я вам выслал на него смс с приглашением ну и точным адресом и датой нашего мероприятия.

Заявитель: Нет, это исключено. Прощаемся.

«разговор окончен заявителем».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему телефонному звонку <...> не давал.

Из информации, представленной ООО «Квантек» (вх. № 9194-ЭП/22 от 08.12.2022) следует, что телефонный номер +79584087396, с которого поступил звонок, выделен оператором абоненту - ЗАО «Пауэр телеком» на основании договора об оказании услуг связи № 090821-T1 от 09.08.2021.

Определением (исх. от 14.12.2022 № 8960/22) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1269/2022 в отношении ЗАО «Пауэр телеком» по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

В Приморское УФАС России поступили письменные пояснения (вх. № 1 ДСП от 09.01.2023, вх. № 586/23 от 23.01.2023, вх. № 16 ДСП от 13.02.2023) из которых следует, что телефонный номер +79584087396 в период с 10.11.2022 по 07.12.2022 был выделен клиенту ООО «Мострансимпорт» на основании заключенного договора об оказании услуг связи № 44773061 от 27.08.2021 и приложения от 09.11.2022 к вышеуказанному договору. Кроме того ЗАО «Пауэр телеком» является оператором связи, однако, подтверждающих документов не представлено.

Так же ЗАО «Пауэр телеком» сообщил, что вызов с телефонного номера +79584087396 на номер <...> 14.11.2022 в сети не зафиксирован.

Комиссия отмечает, что в детализации представленной заявителем, звонок зафиксирован.

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия признала рассматриваемый рекламный аудиозвонок ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-1269/2022, Комиссия посчитала, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ЗАО «Пауэр телеком» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает аудиозвонки или отправку sms-сообщений, так как изначально именно с ЗАО «Пауэр телеком» и оператором связи ООО «Квантек» заключен договор, таким образом, ЗАО «Пауэр телеком» является рекламодателем.

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

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель

несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В свою очередь, ООО «Мострансимпорт», также является рекламодателем наряду с другими участниками цепочки, в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для осуществления аудиозвонков или передачи рекламных sms-сообщений.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем, рекламодателем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, 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.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 14.11.2022 (дата получения рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 19.07.2023 Приморским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-942/2023 об административном правонарушении (исх. № 4889/23) и направлено ЗАО «Пауэр телеком» (№ 80098186732088).

18.08.2023 на составление протокола об административном правонарушении представитель ЗАО «Пауэр телеком» не явился, представлены возражения вх. № 7886-ЭП/23 от 17.08.2023 которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными

правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие ЗАО «Пауэр телеком».

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-942/2023 (исх. от 21.08.2023 № 5732/23) было направлено заказным письмом с простым уведомлением ЗАО «Пауэр телеком» (почтовый идентификатор № 80080187511250).

Определением рассмотрение дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-942/2023 откладывалось (исх. от 07.09.2023 № 6340/23). Определение было направлено заказным письмом с простым уведомлением ЗАО «Пауэр телеком» (почтовый идентификатор № 80080188749195).

29.09.2023 на рассмотрение дела представитель ЗАО «Пауэр телеком» не явился.

Установлено, что в рамках рассмотрения дела от ЗАО «Пауэр телеком» поступила письменная позиция по делу вх. № 8457-ЭП/23 от 31.08.2023, вх. № 9366-ЭП/23 от 28.09.2023, а так же ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества. Представленная позиция идентична позиции, ранее представленной в рамках рассмотрения дела 025/05/18-1269/2022. Оценка представленным доводам дана при рассмотрении дела.

В материалах дела представлена пояснения непосредственно оператором связи ООО «Квантек», а так же присутствует детализация телефонных разговоров оператора связи ПАО «МТС».

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ЗАО «Пауэр телеком»

является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ЗАО «Пауэр телеком» как рекламодателя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее ЗАО «Пауэр телеком» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (в течение года).

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, считаю невозможным заменить на предупреждение административное наказание в виде административного штрафа.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ

Признать юридическое лицо – ЗАО «Пауэр телеком» (ОГРН 1117746548534, дата присвоения ОГРН 13.07.2011, ИНН 7710892904, КПП 771001001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в

распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

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 вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток 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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001784813
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000
Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001
Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитирование

платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в надлежащий срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неоплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции