

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

**Публичное акционерное общество
«Мобильные ТелеСистемы»**

109147, г. Москва,

ул. Марксистская, д. 4

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-445/2023

об административном правонарушении

21 апреля 2023 года
Новгород

г. Нижний

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>., рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-445/2023 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (ИНН 7740000076; ОГРН 1027700147124), в присутствии представителя ПАО «МТС» по доверенности №0004/24 от 10.01.2023 — Т<...>.,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 01.03.2023 ПАО «МТС» вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-445/2023 от 01.03.2023 рассмотрение дела назначено на 07 марта 2023 года в 09 часов 15 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д. 6, 10 этаж.

Определением от 07.03.2023 об отложении и продлении срока рассмотрения дела

№052/04/14.3-445/2023 об административном правонарушении рассмотрение дела назначено на 05 апреля 2023 года в 10 часов 10 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

Определением от 05.04.2023 об отложении и продлении срока рассмотрения дела №052/04/14.3-445/2023 об административном правонарушении рассмотрение дела назначено на 21 апреля 2023 года 09 часов 35 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

О времени и месте рассмотрения административного дела ПАО «МТС» уведомлено надлежащим образом.

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы — Ст<...> (вх.№32924- ИП/22 от 07.11.2022) по поводу рекламы, распространённой на телефонный номер заявителя без предварительного согласия абонента.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 23.12.2022 по делу №052/05/18-3493/2022 ПАО «МТС» признано нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/18-3493/2022, согласно части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

04.11.2022 в 13:07 на телефонный номер заявителя +7-<...>-<...>-<...>-<...> с буквенного номера «МТС» поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Мы вам не дозвонились, отправляем персональное предложение по SMS! Смените тариф на «Мы МТС+» и получите быстрый Домашний интернет, ТВ, мобильную связь с возможностью подарить близким скидку на связь до 20%. Оставьте заявку по ссылке...».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: реклама — 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — ПАО «МТС», товаром является услуга оператора связи - «Тариф МЫ МТС+».

Таким образом, сообщение содержит все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

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

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия на получение рекламы.

По утверждению заявителя, он не давал ПАО «МТС» своего согласия на получение рекламы.

Подтверждением этого служит договор об оказании услуг связи от 01.03.2016, заключенный между оператором связи - ПАО «МТС» и С<...>., в соответствии с которым Абонент (С<...>.) указал, что не согласен на получение рекламы и использование сведений о нем в целях продвижения услуг.

Таким образом, реклама распространена в отсутствие согласия заявителя, следовательно, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Сообщение поступило с буквенного номера «МТС», следовательно, рекламодателем является ПАО «МТС».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама, реклама, распространенная ПАО «МТС» 04.11.2022 на телефонный номер заявителя +7-...->->->->, является ненадлежащей, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ПАО «МТС» указанных требований Федерального закона «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 23.12.2022 по делу №052/05/18-3493/2022.

Материалы дела №052/05/18-3493/2022 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в части распространения рекламы без согласия абонента, образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, 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.

Таким образом, ПАО «МТС» совершило правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отношении ПАО «МТС».

Место совершения правонарушения — г. Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения — 04.11.2022.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ПАО «МТС» к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Согласно пункту 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дела об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Таким образом, оценивая обстоятельства дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного ПАО «МТС» административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. ПАО «МТС» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры.

Должностное лицо считает доказанной вину ПАО «МТС» в совершенном административном правонарушении, поскольку факт нарушения требований Федерального закона «О рекламе» установлен совокупностью имеющихся в деле документов, в том числе Решением Комиссии Нижегородского УФАС России по делу №052/05/18-3592/2022 от 16.01.2023.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

У должностного лица Нижегородского УФАС России отсутствуют основания для назначения ПАО «МТС» административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение.

Санкции штрафного характера, исходя из общих принципов права, должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, что предполагает установление публично – правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Учитывая общие правила назначения административного наказания, основанные на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, должностное лицо Нижегородского УФАС России назначает административное наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9- 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ПАО «МТС» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, назначить данному юридическому лицу административное наказание в виде штрафа в размере 150 000 рублей (Сто пятьдесят тысяч) рублей.

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

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

В соответствии с частью 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации суммы денежных взысканий (штрафов) за нарушение рекламного законодательства подлежат зачислению: в федеральный бюджет — 40 процентов, в бюджет субъекта Российской Федерации — 60 процентов.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет (Корреспондентский счет) №40102810745370000024 в Волго-Вятском ГУ Банка России//УФК по Нижегородской области г. Нижний Новгород

БИК 012202102

Казначейский счет (счет получателя) №03100643000000013200 УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной Антимонопольной службы по Нижегородской области, л/с 04321510030)

ОКТМО 22701000

ОКАТО 22401373

ИНН 5260041262

КПП 526001001

Код налога –16111601141010003140;

УИН платежа: 16100500000001647255 (обязательно к заполнению).

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению 052/04/14.3-445/2023 за ПАО «МТС».

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

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного 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, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

<...>