

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-6065/2023

12 декабря 2023 г.
Краснодар

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ***, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-6065/2023, возбужденного в отношении ООО «Т2 Мобайл» (юридический адрес: 108811, город Москва, Киевское шоссе 22-й км (п. Московский), д/д. 6 стр. 1, этаж 5 комната 33; ОГРН: 1137746610088; ИНН: 7743895280) протоколом об административном правонарушении от 28.11.2023 г. по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения рекламы посредством смс-сообщений с буквенного идентификатора «Tele2» на телефонный номер + 7 *** содержания:

- *«Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#»* - полученной 01.05.2023 в 11:46, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

*при участии (посредством видеоконференцсвязи) *** -представителя по доверенности ООО «Т2 Мобайл», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-6065/2023,*

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением перенаправленного Федеральной антимонопольной

службой по г. Москве заявление гр. *** (вх. № 19211-ЭП/23 от 05.06.2023 г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении информации посредством смс-сообщений с буквенного идентификатора «Tele2» на телефонный номер + 7 *** содержания:

- «Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#» - полученной 01.05.2023 в 11:46;

- «С услугой «Мой помощник» вы не пропустите ни одного важного звонка. Закончился бесплатный период использования услуг, но вы сможете продолжить ей пользоваться всего за 1 руб./сут. Управление: tele2.ru/my» - полученной 11.05.2023 в 09:24, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/18-3888/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ООО «Т2 Мобайл» (108811, г. Москва, поселение Московский, Киевское шоссе 22-й кл., д. 6, стр. 1, этаж 5, ком. 33 ИНН: 7743895280, КПП: 774301001).

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.10.2023 г. (в полном объеме 09.10.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

В связи с тем, что на момент вынесения решения ООО «Т2 Мобайл» прекращено распространение вышеуказанной рекламы, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации в адрес ООО «Т2 Мобайл» не выдавалось.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 023/05/18-3888/2023 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов дела Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Реклама вышеуказанного содержания, полученная на номер телефона заявителя + 7 ***, была распространена посредством смс-сообщения, что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скриншоты).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с 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 распространённой 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.

Исходя из материалов заявления, физическое лицо не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Т2 Мобайл» был направлен запрос (исх. № ТО/19322/23 от 29.06.2023 г.) о предоставлении информации:

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключенного ООО «Т2 Мобайл» с контрагентом, направившим с буквенного идентификатора «Tele2», посредством смс-сообщения рекламу, полученных 01.05.2023 в 11:46, 09.05.2023 в 15:37, 11.05.2023 в 09:24 абонентом номера + 7 ***;
- сведения о лице, направившем 01.05.2023 в 11:46, 09.05.2023 в 15:37,

11.05.2023 в 09:24 рекламу посредством смс-сообщения с буквенного идентификатора «Tele2» на телефонный номер заявителя + 7 ***, с приложением документального подтверждения;

- договор оказания услуг связи, заключенный между ООО «Т2 Мобайл» и абонентом телефонного номера + 7 ***, принадлежащего гр. ***.

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения (вх. № 23780-ЭП/23 от 12.07.2023 г., № 24943/23 от 20.07.2023 г.) и з которых следует, что: «По результатам проверки установлено, что 01.05.2023 в 11 :46, 09.05.2023 в 15:37, 11.05.2023 в 09:24, на абонентский номер +7*** поступили смс-сообщения от отправителя «Tele2».

Короткий символьный номер «Tele2» используется для информирования абонента о подключении, отключении, управлении услугами в рамках тарифного плана, и является техническим сервисным номером, используемым нашей компанией для направления информационных сообщений абонентам.

Полученные абонентом смс-сообщения носили информационный характер и были направлены абоненту в связи со сменой тарифного плана абонентом и отключением услуги «Скидка 100% на мой помощник».

Указанные смс-сообщения были направлены исключительно в рамках информационного оповещения абонента о смене тарифа, изменении условий и отключения услуги «Скидка 100% на мой помощник», и не являлись рекламными смс-сообщениями».

Краснодарское УФАС России не согласно с доводами ООО «Т2 Мобайл» о том, что информация вышеуказанного содержания, направленная посредством смс-сообщения, не является рекламой по следующим основаниям.

Поступившие на телефонный номер абонента +7*** вышеуказанные смс-сообщения, адресованные неопределенному кругу лиц, носят рекламный характер, так как имеют объект рекламирования:

- услугу по предоставлению тарифа «Мой онлайн» с предоставлением 300 минут на номера других операторов домашнего региона и 20 ГБ. За 400 рублей/месяц.;

- Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп.,

далее – за 12 руб./сутки: *689#;

- с услугой «Мой помощник» вы не пропустите ни одного важного звонка. Закончился бесплатный период использования услуг, но вы сможете продолжить ей пользоваться всего за 1 руб./сут. Управление: tele2.ru/my.

Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - 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 п. 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Дополнительно сообщаем о том, что с учётом части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе», а также пункта 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

То обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещённая в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечёт признания этой информации рекламой. В силу пункта 1 статьи 10 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

Так, не относится к рекламе информация, распространяемая посредством смс-сообщений, направляемых операторами сотовой связи своим абонентам, содержащая сведения о порядке исполнения или изменении условий исполнения обязательств по предоставлению «базовых» услуг в рамках условий и предмета заключённого договора, в частности:

- об изменении стоимости данных услуг, предоставляемых в рамках выбранного абонентом тарифного плана,
- об обеспечении данных услуг бесплатными сервисами (например, «Вам звонили», «Узнать баланс», «Я в сети»),
- о нахождении абонента в роуминге (в том числе о пересечении абонентом границы и возможном изменении в порядке списания денежных средств),
- об изменении порядка оплаты данных услуг, в том числе о возможности изменения порядка оплаты данных услуг по выбору абонента, не связанного с подключением дополнительной услуги за дополнительную плату.

Вместе с тем, распространяемая посредством смс-сообщений информация о дополнительных услугах, предлагаемых операторами сотовой связи абонентам, с которыми у них заключён договор на оказание услуг, может рассматриваться в качестве рекламы, если такая услуга выступает в качестве объекта рекламирования.

Так, относится к рекламе следующая информация:

- предложение приобрести за дополнительную плату мобильный контент (фото-, видеоизображения, мелодии для рингтонов или гудков, подписка на новости, прогноз погоды и т. п.);
- предложение подключить за дополнительную плату услугу, связанную с предоставлением «базовых» услуг (например, «Автоответчик», «Голосовая почта», «Чёрный список»);
- предложение перейти на другой тарифный план;
- предложение обратиться на мобильный сервис (портал), в том числе подключение или использование которого не требует внесения разовой или абонентской платы, если посредством данного сервиса (портала) абоненту за дополнительную плату может быть предоставлен мобильный контент или дополнительные услуги.

Таким образом, реклама вышеуказанного содержания отвечает критериям, установленным п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального

закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем – лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Т2 Мобайл».

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Т2 Мобайл» при распространении рекламы посредством смс-сообщений с буквенного идентификатора «Tele2» на телефонный номер + 7 *** содержания:

- «Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#» - полученной 01.05.2023 в 11:46;

- «С услугой «Мой помощник» вы не пропустите ни одного важного звонка. Закончился бесплатный период использования услуг, но вы сможете продолжить ей пользоваться всего за 1 руб./сут. Управление: tele2.ru/my» - полученной 11.05.2023 в 09:24, были установлены признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения (вх. №30186-ЭП/23 от 31.08.2023 г.) следующего содержания:

- «Полученное абонентом 11.05.2023 смс-сообщение не являлось рекламой, а носило информационный характер и было направлено абоненту в связи с окончанием бесплатного промопериода пользования услугой «Мой помощник», активированной ранее на номере заявителя при активации сим-карты, и информированием о том, что услуга для абонента становится платной.

На дату получения рассматриваемого смс-сообщения услуги оказывались абоненту, использующему номер +***, на условиях выбранного абонентом тарифного плана «Классический (посекундный)». Полные условия опубликованы на сайте оператора: <https://krasnodar.tele2.ru/tariff/classic-second>.

При заключении договора об оказании услуг связи 07.04.2023 абонент

собственноручной подписью в договоре подтвердил, что ознакомлен и согласен со всеми условиями оказания услуг, характеристиками и ценами услуг.

Услуга «Мой помощник» включена в выбранный абонентом тарифный план, о чем указано в условиях тарифа, с которым абонент ознакомился до подключения. При этом у абонента имеется возможность в любое время отключить услугу путем направления USSD-запроса, в Личном кабинете абонента, при обращении в контакт-центр оператора.

Услуга была подключена абоненту +7*** бесплатно автоматически согласно условиям выбранного тарифа.

В описании тарифа указано: «При подключении на тарифный план услуга «Мой помощник» предоставляется бесплатно сроком на месяц (если она не подключалась ранее), далее 1 руб./сутки».

Согласно п. 113 Правил оказания услуг телефонной связи, утв. Постановлением Правительства РФ № 1342 от 09.12.2014, на оператора возложена обязанность 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.

Смс-сообщение 11.05.2023 в 09:24 ч. было направлено оператором в рамках исполнения указанной обязанности.

Неисполнение указанной обязанности, т.е. не уведомление оператором абонента посредством смс-сообщения о том, что оказание услуги на текущих условиях прекращено, являлось бы нарушением законодательства в сфере связи и в сфере защиты прав потребителя. В этом случае возникали бы риски претензий в адрес оператора со стороны Роскомнадзора и Роспотребнадзора, а также претензий со стороны самого абонента.

Указанное смс-сообщение было направлено исключительно в рамках информационного оповещения абонента об окончании бесплатного периода пользования услугой «Мой помощник» и не являлось рекламным смс-сообщением.

Информационные смс-сообщения о подключении, управлении, отключении услуги не являются рекламными сообщениями. В отличие от рекламы указанное информационное сообщение адресовано конкретному лицу и носит персонафицированный характер.

...

Таким образом, рассматриваемое сообщение направлено конкретному абоненту, носит персонафицированный характер и не адресовано неопределенному кругу лиц.

Услуга «Мой помощник» является частью ценовых условий и неотъемлемой частью тарифа, выбранного заявителем. Таким образом, Оператор при направлении спорного смс-сообщения лишь исполнил свою обязанность по информированию абонента о предстоящем изменении условий оказываемых услуг связи.

...

На основании вышеизложенного, полагаем, что в части направления смс-сообщения 11.05.2023 в 09:24 абоненту +7*** в действиях ООО «Т2 Мобайл» не имеется нарушений ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Информация содержания: «С услугой «Мой помощник» вы не пропустите ни одного важного звонка. Закончился бесплатный период использования услуг, но вы сможете продолжить ей пользоваться всего за 1 руб./сут. Управление: tele2.ru/my» - полученная 11.05.2023 в 09:24, не является рекламой.

Данная услуга (Мой помощник) является неотъемлемой частью тарифа, выбранного заявителем, а не рекламой. ООО «Т2 Мобайл» исполнил свои обязанности по информированию абонента.

Из дополнительных письменных пояснений ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 30356-ЭП/23 ОТ 01.09.2023 г.) следует, что:

- «В дополнение к пояснениям ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 2000.14/10732-23 от 30.08.2023) по делу № 023/05/18-3888/2023, в части направления смс-сообщения 01.05.2023 в 11:46 ч. на абонентский номер +7*** сообщаем следующее.

Согласно п.13 Правил оказания услуг телефонной связи, утв. Постановлением Правительства РФ № 1342 от 09.12.2014, оператор связи вправе поручить третьему лицу заключить договор с абонентом,

а также осуществлять от его имени расчеты с абонентом и (или) пользователем и иные действия по обслуживанию абонентов и (или) пользователей от имени оператора связи.

Во исполнение указанного правомочия ООО «Т2 Мобайл» заключило агентский договор №КК-ЛОК-91-МВ от 01.03.2017 г. с дилером – ИП ***.

В рамках исполнения данного договора дилером (агентом) в лице представителя *** 07.04.2023 был заключен с абонентом *** договор об оказании услуг связи с выделением номера +*** Сотрудник дилера (агента) должен вносить полные и достоверные сведения о заключении договора в информационно-операционную систему регистрации и обслуживания абонентов.

При заключении указанного договора с абонентом *** дилером (агентом) в нарушение условий агентского договора в систему оператора не были внесены сведения о выраженном *** отказе от получения рекламы при оказании услуг связи.

На дату направления смс-сообщения, являющегося предметом рассмотрения Краснодарского УФАС – 01.05.2023 - договор (на бумажном носителе) с абонентом *** не был передан дилером (агентом) оператору, в связи с чем отсутствовала возможность проверки соответствия волеизъявления абонента.

На момент отправки смс-сообщения 01.05.2023 в информационно-операционной системе регистрации и обслуживания абонентов не был установлен отказ *** от получения рекламной информации. Договор об оказании услуг связи с абонентом +*** был передан дилером (агентом) в адрес ООО «Т2 Мобайл» лишь 05.05.2023 г., что лишило возможности Оператора связи осуществить проверку и сличить данные, внесенные абонентом в договор, с данными, содержащимися в системе оператора.

ООО «Т2 Мобайл» исходило из презумпции добросовестности своего дилера (агента), достоверности внесенных им сведений в систему оператора и, соответственно, наличия согласия абонента *** на получение рекламы. Информация о возможности пользования сервисом WINK была направлена абоненту +***, как полагал оператор, с явно выраженного абонентом согласия при заключении им договора об оказании услуг связи».

Однако, реклама содержания: «Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#» - полученная 01.05.2023 в 11:46, была направлена не дилером – ИП ***, а оператором связи ООО «Т2 Мобайл».

Краснодарским УФАС было направлено определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3888/2023 (их. № 25693/23 от 01.09.2023 г.) с целью получения копий следующих документов и материалов:

- сведения о прекращении распространения рекламы Заявителю вышеуказанного содержания;
- копия договора, заключенного ООО «Т2 Мобайл» с *** (дилер).

Из письменных пояснений ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 31680/23 от 12.09.2023 г.; № 34267-ЭП/23 от 02.10.2023 г.) следует, что с 05.05.2023 г. (дата передачи агентом *** в адрес ООО «Т2 Мобайл» договора на бумажном носителе с абонентом ***) в базе Tele2 установлен отказ от рекламы на абонентском номере +79528786864. С указанной даты (05.05.2023) в адрес абонента распространение рекламной информации прекращено.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с «законодательством» Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Таким образом, действия ООО «Т2 Мобайл», выразившиеся в распространении ненадлежащей рекламы от 01.05.2023 в 11:46, на номер +*** с буквенного идентификатора «Tele2» посредством смс-сообщений, рекламы содержания: ««Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного ООО «Т2 Мобайл» Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ТО/29574/23 от 10.10.2023 г.) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Документы, составленные в рамках дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-6065/2023 были направлены по юридическому адресу ООО «Т2 Мобайл»: 108811, г. Москва, Киевское шоссе 22 км, (п. Московский) д/д. 6 стр. 1, этаж 5, комната 33.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором *** получено 27.10.2023 г.

28.11.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Т2 Мобайл» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-6065/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определением (исх. № ТО/34331/23 от 28.11.2023г.) рассмотрение дела № 023/04/14.3-6065/2023 назначено на 12.12.2023г.

Представителем ООО «Т2 Мобайл» по доверенности М.А. Шульженко заявлено ходатайство об участии в рассмотрении дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-6065/2023 посредством видеоконференцсвязи (удовлетворено).

Место совершения административного правонарушения – Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Дальняя, д. 4/2, корп. 2 кв. 200.

Время совершения административного правонарушения – 01.05.2023 г.

Субъект административного правонарушения - ООО «Т2 Мобайл».

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению по посредством смс-сообщений с буквенного идентификатора «Tele2» на телефонный номер + *** рекламы следующего содержания: - «Внесена сумма 300.00 руб. Комедия для всей семьи «Чебурашка» уже доступна онлайн. Подключите Wink+more.tv (18+) на 7 дней бесп., далее – за 12 руб./сутки: *689#» - полученной 01.05.2023 в 11:46, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

При установлении субъективной стороны административного правонарушения следует учитывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», из п. 16.1 которого следует, что при рассмотрении дел об административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ.

При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

По смыслу нормы части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо как коллективный субъект располагает соответствующими этому статусу возможностями и способно предпринять иные (более весомые) меры, нежели физическое или должностное лицо, в целях соблюдения публичного порядка.

В данном случае установлено, что у ООО «Т2 Мобайл» имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но Обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, рассматриваемое правонарушение произошло по вине ООО «Т2 Мобайл».

Таким образом, совершенные юридическим лицом ООО «Т2 Мобайл» действия содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения; совершение правонарушения впервые; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Отягчающих вину обстоятельств, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение **распространено на всех субъектов административных правонарушений**, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии **совокупности** следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено **впервые**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также

административным правонарушением **не причинено вреда или возникновение угрозы причинения вреда** жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, и **отсутствует** имущественный ущерб.

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России выявлено обстоятельство, препятствующее применению вышеуказанного права, а именно: привлечение ООО «Т2 Мобайл» к административной ответственности постановлением Калужское УФАС России по делу об административном правонарушении № 040/04/14.3-825/2023 от 13.09.2023 г. и назначен штраф 50 000 руб., привлечение ООО «Т2 Мобайл» к административной ответственности постановлением Ростовского УФАС России по делу об административном правонарушении № 061/04/14.3-3379/2023 от 12.09.2023 г. и назначен штраф 110 000 руб., привлечение ООО «Т2 Мобайл» к административной ответственности постановлением Коми УФАС России по делу об административном правонарушении № 011/04/14.3-751/2023 от 31.08.2023 г. и назначение штрафа 105 000 руб.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введённый постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения,

устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, ООО «Т2 Мобайл», при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ООО «Т2 Мобайл» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за

совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь **ООО «Т2 Мобайл» (***)** к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 по следующим реквизитам:

ИНН: КПП:

Получатель **УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)**

Банк получателя ЮЖНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ//УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар

номер казначейского счета:

БИК:

ЕКС:

Назначение платежа: КБК

НДС не предусмотрен

УИН:

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН.**

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.