ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении № Р-122/2017

20. июля 2017 г. 10 часов 00 минут г. Благовещенск

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела Амурского УФАС России <…>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № Р-122/2017, возбужденного в отношении юридического лица – публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы», далее – ПАО «МТС» (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124, дата регистрации: 22.02.2008, место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) в лице филиала в г. Санкт-Петербург (место нахождения: 191186, г. Санкт-Петербург, ул. Итальянская, д. 8),

в присутствии <…> представителя ПАО «МТС» по доверенности № <…> от 01.02.2017,

УСТАНОВИЛ:

В ходе рассмотрения заявления <…>. (далее – Заявитель) установлено, что 27.12.2016 в 16:26 на номер мобильного телефона <…>, принадлежащий Заявителю, с номера, имеющего буквенный идентификатор zolotoy585, поступило смс-сообщение рекламного характера:

«Ювелирная сеть «ЗОЛОТОЙ»! ЗОЛОТО за БАЛЛЫ. Забери ВТОРОЕ даром – СЕРЕБРО ДАЕМ В ПОДАРОК. Предложение действует до 31.12.2017г. Количество подарков ограничено. Подробности и адреса магазинов по Т.:88005555585 Отправлено МТС».

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в данном случае выступают ювелирные изделия реализуемые Ювелирной сетью «ЗОЛОТОЙ».

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.

Заявитель указывает в заявлении, что не давал предварительного согласия на получение рекламы на вышеназванный принадлежащий ему номер сотового телефона.

Определением от 01.03.2017 за № 03-825 в отношении ПАО «МТС» возбуждено дело № Р-18/07 2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела установлено, что телефонный номер +<…> выделен ПАО «МТС» абоненту <…> на основании договора об оказании услуг связи. Указанный договор ПАО «МТС» в Амурское УФАС России не представило по причине отсутствия его в архиве. Предварительное согласие абонента на получение рекламной смс рассылки, также не представлено в антимонопольный орган.

В соответствии с частями 7 и 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем данной рекламы является ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в лице филиала ПАО «МТС» в г.Санкт-Петербурге, которое фактически осуществило распространение рекламы по сетям электросвязи путем совершения определенных действия по доведению рекламы до потребителя <…>.

Комиссией Амурского УФАС России, по совокупности документов установлено, что по вине рекламораспространителя ПАО «МТС» произошло распространение на территории Амурской области вышеназванной рекламы, не соответствующей требованиям части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

С учетом того, что нормы законодательства Российской Федерации о рекламе предполагают направление рекламы посредством использования сетей электросвязи только с предварительного согласия абонента, ПАО «МТС», являясь распространителем рассылки СМС-сообщения с рекламой, могло принять все возможные меры по получению предварительного согласия абонента на распространение рекламы. Такие меры ПАО «МТС» не приняты, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе", а именно заявителю (абоненту телефонного номера +<…>) поступило СМС-сообщение с рекламой под буквенным обозначением "Zolotoy585" без его предварительного согласия.

Пунктом 4 статьи 3 Закона "О рекламе" предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Комиссии от 28.04.2017 г. реклама распространенная ПАО «МТС»

признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

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

Таким образом, в действиях ПАО «МТС» усматриваются признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Указанные материалы и данные являлись достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования от №03-2514 от 19.06.2017 возбуждено дело №Р-122/2017 и представитель ПАО «МТС» приглашен на составление протокола 11 июля 2017 года в 10 часов.

Определением у ПАО «МТС» запрошены письменные пояснения с приложением доказательств, обосновывающих возражения; информацию о том, является ли Общество субъектом малого и среднего предпринимательства, с приложением подтверждающих документов, а также сведения о наличии/отсутствии смягчающих /отягчающих административную ответственность обстоятельств и иные документы которые по мнению Общества, имеют отношение к данному делу.

ПАО «МТС» представило письменные пояснения, приобщены к материалам дела.

Для дачи объяснений по факту административного правонарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении в назначенную дату явился представитель ПАО «МТС» по доверенности №0016/17 от 01.02.2017 г. - <...>. Представитель поддержала позицию изложенную письменно, в которой говорится о том, что ПАО «МТС» подтверждает факт нарушения требований Федерального закона «О рекламе», но считает, что прямая вина ПАО «МТС» в совершенном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 отсутствует. В связи с тем, что ответственность за предоставление договоров, в архив ПАО «МТС», заключенных с абонентами лежит на АО «Русская телефонная компания» с которым заключен договор №1013523 от 01.09.2010.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или 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 КоАП РФ 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.

ПАО «МТС» являясь оператором связи, и, соответственно, рекламораспространителем, направило смс-сообщение рекламного характера абоненту телефонного номера +<…> без получения его предварительного согласия. Следовательно, нарушение законодательства РФ о рекламе произошло по вине юридического лица – ПАО «МТС».

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение филиала ПАО «МТС» в городе Санкт-Петербурге: 191186, г.Санкт-Петербург, ул. Итальянская, д. 8.

Время совершения административного правонарушения – дата направления смс-сообщения – 27.12.2016 г.

Согласно части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Объективная сторона административного правонарушения выразилась в распространении ПАО «МТС» без получения предварительного согласия абонента, ненадлежащей рекламы.

Субъективная сторона (вина) ПАО «МТС» заключается в неполучении предварительного согласия абонента номера +<…> на получение рекламных сообщений.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек (26.12.2017).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.2. КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ПАО «МТС», является добровольное исполнение предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, до вынесения постановления по делу об административном правонарушении.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ПАО «МТС», предусмотренных статьей 4.3. КоАП РФ не установлено.

О дате и месте рассмотрения дела № Р-122/2017 ПАО «МТС» уведомлен надлежащим образом 26.06.2017 определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования от 19.06.2017 № 03-2514.

Факт совершения административного правонарушения ПАО «МТС» подтверждается протоколом по делу № 106 от 11.07.2017, а также другими материалами дела.

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 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Установленные по делу обстоятельства свидетельствует о том, что ПАО «МТС» имело возможность избежать нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, однако им не была соблюдена та степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения своих обязанностей как рекламодателя и рекламораспространителя и соблюдения требований вышеуказанных нормоположений.

Факт административного правонарушения, выразившийся в распространении ненадлежащей рекламы, вина Общества доказаны и подтверждаются материалами дела.

Согласно выписке из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ПАО «МТС» не является микропредпредприятием.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь пунктом 2 статьи 4.4, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы», далее – ПАО «МТС» (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124, дата регистрации: 22.02.2008, место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) в лице филиала в г. Санкт-Петербург (место нахождения: 191186, г. Санкт-Петербург, ул. Итальянская, д. 8), виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

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 РФ.

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

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение рекламного законодательства,

налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: УФК по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН/КПП 2801031325/280101001, расчетный счет 40101810000000010003 в ОТДЕЛЕНИЕ БЛАГОВЕЩЕНСК, БИК 041012001, КБК 16111626000016000140, ОКТМО 10701000. Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: 8 (4162)52-00-35.

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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.