

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-201/2021 об административном правонарушении

«17» июня 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Андрей Владимирович Логошин, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-201/2021, возбужденного в отношении публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (ИНН 7713076301) (далее – ПАО «Вымпелком»), в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие ПАО «Вымпелком» (уведомлено надлежащим образом),

### **УСТАНОВИЛ:**

Решением от 12 мая 2021 года № 036/05/18-324/2021 Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «Получите лимит до 300 000 рублей от Альфа-Банка! Вам предварительно одобрена карта «Билайн 100 дней без %” <https://beel.in/alfa16f>», распространённая посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> <...> (выделенный ПАО «ВымпелКом» временный абонентский номер <...>) в 10:07 (мск.) 16.02.2021 года с указанием в адресной строке отправителя «AlfaBank» от ПАО «Вымпелком» признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 12 мая 2021 года № 036/05/18-324/2021 установлено следующее.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) на основании заявления гр. <...> (далее – гр. <...>) (вх. № 01-12/198), перенаправленного из ФАС России, проводит проверку на предмет соответствия Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») следующей рекламы:

- «Получите лимит до 300 000 рублей от Альфа-Банка! Вам предварительно одобрена карта «Билайн 100 дней без %” <https://beel.in/alfa16f>», распространявшейся посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> в 10:07 (мск.) 16.02.2021 года с указанием в адресной строке отправителя «AlfaBank» (далее – рассматриваемая реклама).

Гражданин указал, что рассматриваемая реклама распространялась на принадлежащий ему номер <...> без его согласия.

В соответствии с частью 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 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.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несёт рекламораспространитель.

Пункт 21.1 статьи 2 Федерального закона «О связи» закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон «О связи» не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе, рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием «коротких» или «буквенных» номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статья 44.1 Федерального закона «О связи» устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с «коротких» и «буквенных» номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона «О связи».

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признаётся осуществлённой без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с частью 2 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании Договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Данная норма, по мнению специалистов ФАС России, закрепляет положение, согласно которому оператор связи абонента, которому предназначена рассылка, выполняет не только функции доставки сообщения, но также обеспечивает направление сообщения в сеть электросвязи, соответственно имеет правовую и техническую возможность оценить содержание сообщения, в том числе наличие у сообщения рекламного характера, и проверить у заказчика рассылки наличие согласия абонента на получение такой рассылки.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, в случае осуществления рассылки рекламных сообщений с номеров, не соответствующих российской системе и плану нумерации, сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (например, с «коротких» и «буквенных» номеров), а также направляемых автоматически, оператор связи абонента, которому предназначена рассылка, может признаваться рекламодателем.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несёт рекламодатель.

Соответственно, в указанных случаях оператор связи абонента, которому предназначена рассылка, может быть привлечён к ответственности в качестве рекламодателя за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из официального источника Базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<https://zniis.ru>) абонентский номер заявителя <...> принадлежит ПАО «ВымпелКом».

В ответ на запрос Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/1526 от 15.03.2021 года) ПАО «ВымпелКом» подтвердило, что является распространителем рассматриваемого рекламного сообщения в соответствии с условиями дополнительного соглашения № 1 от 11.09.2020 года к договору № 767734052 от 11.09.2020 года, заключенному между ПАО «ВымпелКом» и АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971), но доказательства наличия предварительного согласия абонента <...> <...> на получение рассматриваемой рекламы предоставить не смогло (вх. 01-11/997 от 02.04.2021 года).

Учитывая изложенное, распространение рекламы посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> в 10:07 (мск.) 16.02.2021 года с указанием в адресной строке отправителя «AlfaBank» осуществлялось ПАО «Вымпелком» с признаками нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

09 апреля 2021 года Определением о возбуждении дела № 036/05/18-324/2021 (исх. № 03-16/2212) в отношении ПАО «Вымпелком» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение назначено на 11 часов 30 минут (мск) 06 мая 2021 года в здании Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 23.04.2021 года № 242 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в мае 2021 г.», в целях сохранения тенденции сокращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), укрепления здоровья граждан Российской Федерации, период с 4 по 7 мая 2021 года включительно установлены нерабочими днями.

В связи с тем, что дата рассмотрения дела выпала на нерабочий день, а именно на «06» мая 2021 года, уведомлением о переносе даты рассмотрения дела № 036/05/18-234/2021 о нарушении законодательства о рекламе Воронежское УФАС России уведомило ПАО «ВымпелКом» о переносе даты рассмотрения дела № 036/05/18-324/2021 на «12» мая 2021 года в 11 часов 00 минут (мск) в помещении Воронежского УФАС России (г. Воронеж, проспект Революции, 21, зал заседаний).

12 мая 2021 года на рассмотрении дела № 036/05/18-324/2021 представитель ПАО «ВымпелКом» по доверенности <...> сообщила об отсутствии дополнений к

письменным ответам (исх. № ЮР-04/19529-К от 26.04.2021 г.; исх. ЮР-04/14600 от 01.04.2021 г.), предоставленным Обществом ранее.

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ПАО «Вымпелком» Комиссия установила следующее.

Комиссией установлено, что гр. <...> является абонентом номера <...> (выделенный ПАО «ВымпелКом» временный абонентский номер <...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 545960754 от 13.01.2015 и в соответствии с заявлением своего согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал.

В ходе рассмотрения заявления гр. <...> и возбужденного по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе дела № 036/05/18-324/2021 рекламодатель не смог предоставить доказательства, что рассматриваемая реклама распространялась при наличии предварительного согласия абонента.

Довод ПАО «ВымпелКом» о том, что подписав договор об оказании услуг связи «Билайн» № 545960754 от 13.01.2015 года (исходя из его содержания) гр. <...> автоматически дал своё согласие на получение рекламных материалов от Общества, не состоятелен по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 8.13 договора об оказании услуг связи абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить своё согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе.

Однако, ПАО «ВымпелКом» не смогло предоставить доказательств того, что <...> выразил своё согласие на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи, в какой-либо форме.

Таким образом, распространение рекламы посредством SMS-рассылки на номер <...> в 10:07 (мск.) 16.02.2021 года с указанием в адресной строке отправителя «AlfaBank» от ПАО «Вымпелком» осуществлялось с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Из материалов дела следует, что ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7707049388) является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом», являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 16.02.2021 года.

02 июня 2021 года в отношении ПАО «Вымпелком» составлен протокол № 036/04/14.3-201/2021 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, дело об административном

правонарушении № 036/04/14.3-201/2021, возбужденное в отношении ПАО «Вымпелком» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 17 июня 2021 года в 11 часов 00 минут (мск.).

На рассмотрение дела 17 июня 2021 года ООО «Вымпелком» не явилось (уведомлено надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

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

Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что 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 возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку 17 июня 2021 года в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что обществом были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением 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 указанного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ПАО «Вымпелком» не является малым или средним предприятием.

С учетом изложенного административное наказание в отношении ПАО «Вымпелком» в виде административного штрафа, не подлежит замене на предупреждение.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 указанного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ПАО «ВымпелКом» привлекалось к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ Воронежским УФАС России (Постановление № 036/04/14.3-50/2021 от 02 марта 2021 года). Указанный факт является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

## **ПОСТАНОВИЛ:**

**1.** Признать публичное акционерное общество «ВымпелКом» (ОГРН/ИНН 1027700166636/7713076301) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** Применить к ПАО «ВымпелКом» меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 180 000 (ста восемьдесят тысяч) рублей.

**3.** Направить копию настоящего постановления ПАО «ВымпелКом» для исполнения. Согласно ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства РФ о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ БАНКА РОССИИ/УФК по Воронежской области г. Воронеж

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России).

ИНН: 3664022568

КПП: 366601001

Р/с: 03100643000000013100

Кор/с: 40102810945370000023

БИК ТОФК: 012007084

КБК: 1611 160 114 101 000 3140

ОКТМО: 20701000

УИН: 16100500000000876030

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.