

Обществу с ограниченной ответственностью
«Ньюстар»

пр-кт. Королева, д. 25, корп. А, кв. 81,

г. Ростов-на-Дону, 344113

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/14.3-720/2021

об административном правонарушении

23 сентября 2021 года

Новгород

Великий

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Виниченко Ольга Сергеевна, рассмотрев протокол № 053/04/14.3-720/2021 от 15.09.2021 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ньюстар» (ИНН 6161092388, ОГРН 1206100026791; 344113, г. Ростов-на-Дону, пр-кт Королева, д. 25, корп. А, кв. 81; далее – ООО «Ньюстар») в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

24.09.2020 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица Б. (далее – Заявитель) о признаках нарушения законодательства о рекламе при осуществлении телефонного вызова рекламного характера на её абонентский номер в сети оператора связи «Tele2» (вх. № 6690 от 24.09.2020 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

В Заявлении указывается на поступление 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер Заявителя телефонного вызова, содержащего рекламу компании «ЕКБ» об открытии медицинского массажного центра в г. Гатчина. Согласно Заявлению вызов был осуществлен с абонентского номера

Таким образом, Заявитель указывает на признаки наличия в факте распространения посредством телефонной связи вышеуказанной рекламы нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В целях рассмотрения Заявления Новгородским УФАС России был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи – Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») о представлении копии договора, заключенного между ООО «Т2 Мобайл» и Заявителем на оказание услуг мобильной связи по абонентскому номеру, а также детализации, предоставленных Заявителю по указанному абонентскому телефонному номеру, услуг за 23.09.2020 (далее – Детализация) (исх. № 5911/03 от 28.09.2020 Новгородского УФАС России).

Согласно информации, представленной в Управление оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 6996 и № 6999 от 08.10.2020 Новгородского УФАС России), установлено следующее.

Согласно данным о принадлежности телефонных номеров к операторам связи полученных из официальных источников: Выписки из Реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи (с определением региона оператора связи) (<https://rossvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>) и Базы данных перенесенных абонентских номеров Федерального государственного унитарного предприятия «Центральный научно-исследовательский институт связи» (с 1 декабря 2013 года определено оператором базы данных перенесенных абонентских номеров в соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 9 октября 2013 г. № 1832-р) (<https://zniis.ru/bdnpn/check>) телефонный номер принадлежит Акционерному обществу «Санкт-Петербург Телеком» (ОГРН 1027809223903, ИНН 7815020097, сокращенное название – АО «Теле2-Санкт-Петербург»).

АО «Теле2-Санкт-Петербург» входит в группу компаний «Tele2» и оказывает услуги связи под брендом «Tele2». ООО «Т2 Мобайл» является управляющей компанией АО «Теле2-Санкт-Петербург».

ООО «Т2 Мобайл», действующее на основании выданных лицензий, осуществляет оказание услуг связи гражданам и юридическим лицам в соответствии с требованиями Закона о связи, на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи. Правила оказания услуг телефонной связи утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации № 1342 от 09.12.2014.

21.10.2018 между абонентом – Заявителем и оператором связи АО «Теле2-Санкт-Петербург» заключен договор оказания услуг связи «Tele2», вследствие чего Заявителю был выделен абонентский номер (далее – Договор).

В связи с тем, что абонентский номер был переведен по процедуре MNP с сохранением номера в сеть АО «Теле2-Санкт-Петербург», в Договоре указан временный номер, выделенный абоненту при переходе по MNP. Фактически за Заявителем закреплен абонентский номер

Договор, заключенный между АО «Теле2-Санкт-Петербург» (ООО «Т2 Мобайл») и абонентом (Заявителем), состоит из:

- инфо-карты, содержащей учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере и тому подобных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующие условия, на которых будут оказываться услуги связи;
- текста публичных условий оказания услуг связи «Tele2», которые, в соответствии со статьей 426 ГК РФ, являются одинаковыми для всех потребителей и размещены в свободном доступе на официальном сайте компании «Tele2» сети интернет по адресу <https://spb.tele2.ru/api/media/content?contentId=m2040035> (далее – Условия).

Среди прочих условий оказания услуг связи, в т.ч. указанных в Условиях, инфо-карта Договора содержит следующее:

«Настоящим абонент выражает свое согласие на возможность получения от Оператора и иных лиц рекламной информации, распространяемой по сетям связи. Если не согласен .»

Согласно Договору указанный выше чек-бокс инфо-карты (информационное окно Договора «Если не согласен ») при заключении Договора 21.10.2018 Заявителем был заполнен, т.е. присутствует выраженный отказ Заявителя от данного условия Договора.

Вышеуказанное обстоятельство свидетельствует о том, что при заключении с оператором сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» Договора, Заявитель выразил свой отказ от получения рекламы при использовании услуг.

Также, информацией, представленной в Управление оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 6996 и № № 6999 от 08.10.2020 Новгородского УФАС России), подтверждается факт осуществления 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер входящего телефонного вызова.

Следует отметить, что и длительность состоявшегося 23.09.2020 в 09 часов 58 минут телефонного разговора, указанная в информации, представленной в Управление оператором связи, совпадает с длительностью, обжалуемого Заявителем, телефонного звонка рекламного характера.

Однако, абонентский номер, указанный в Заявлении, с которого был осуществлен данный телефонный вызов, не совпадает с абонентским номером, указанным в Детализации. А именно, из Заявления следует, что телефонный звонок рекламного характера был осуществлен с абонентского номера (подтверждается, в том числе, скриншотами экрана мобильного телефона Заявителя (вх. № 7035 от 09.10.2020 Новгородского УФАС России)), а согласно информации, предоставленной оператором сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» – с абонентского номера

В целях осуществления функций по государственному контролю в области рекламы, возложенных на антимонопольные органы Законом о рекламе и выяснения обстоятельств, указанных в Заявлении, в соответствии со статьями 33, 34 указанного Закона были подготовлены и направлены:

- запрос в адрес оператора связи – Публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») о представлении информации о том, кому

принадлежат абонентские номера и, зарегистрированные в ПАО «ВымпелКом» с одного из которых 23.09.2020 в 09:58 был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер (исх. № 6093/03 от 12.10.2020 Новгородского УФАС России);

- запрос в адрес оператора связи – ПАО «ВымпелКом» о предоставлении письменных пояснений по факту указания в Заявлении (в скриншотах экрана мобильного телефона Заявителя) и в Детализации различных абонентских номеров (..... и, соответственно), с которых 23.09.2020 в 09:58 был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер(исх. № 6163/03 от 15.10.2020 Новгородского УФАС России);
- аналогичный запрос в адрес оператора связи – ООО «Т2 Мобайл» о предоставлении письменных пояснений по вышеуказанному факту (исх. № 6162/03 от 15.10.2020 Новгородского УФАС России).

22.10.2020 вх. № 7403 в Новгородское УФАС России поступил ответ ПАО «ВымпелКом», согласно которому абонентские номера «Билайн» и предоставлены в пользование абоненту – ООО «Ньюстар» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 21.08.2020 № 765453969 (далее – Договор с ООО «Ньюстар»).

Оборудованием ПАО «ВымпелКом» зафиксирован исходящий вызов с номера на абонентский номер 23.09.2020 в 09 часов 58 минут.

В рамках Договора с ООО «Ньюстар» на основании заявления от 21.08.2020 указанному абоненту предоставлена услуга «Облачная АТС». Условия предоставления данной услуги одинаковы для всех абонентов ПАО «ВымпелКом» и размещены на сайте <https://moskva.beeline.ru/business/help/documents/usloviya-i-prilozheniya/dopolnitelnye-servisy/>.

Услуга «Облачная АТС» позволяет клиенту (абоненту) переадресовывать исходящий вызов с одного своего номера (основного многоканального номера АТС) на другой, при этом на экране принимающего устройства вызываемого абонента может отображаться номер телефона, на который был переадресован исходящий вызов, а в детализации услуг связи номер, с которого вызов был совершен фактически. В любом случае оба номера принадлежат одному и тому же абоненту. В рассматриваемом случае исходящий вызов был совершен с номера (основной многоканальный номер АТС ООО «Ньюстар» при подключении услуги «Облачная АТС»), который отражен в Детализации в качестве исходящего вызова, а на экране телефона заявителя отобразился номер, поскольку он использовался для переадресации исходящего вызова с номера

В ответе ООО «Т2 Мобайл» на соответствующий запрос Новгородского УФАС России содержалось указание на аналогичные обстоятельства (вх. № 7408 от 22.10.2020 Новгородского УФАС России).

Таким образом, указанный в Заявлении исходящий телефонный вызов, поступивший 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер Заявителя, содержащий рекламу компании «ЕКБ» об открытии медицинского массажного центра в г. Гатчина, фактически был осуществлен с абонентского номера, абонентом которого является ООО «Ньюстар».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 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.

Указанный выше телефонный вызов рекламного характера адресованы неопределенному кругу лиц, направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги медицинского массажного центра в г. Гатчина, реализуемые лицом под коммерческим обозначением – компания «ЕКБ»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, являются рекламой.

Лицом, осуществившим распространение по сетям связи указанной выше рекламы (услуги медицинского массажного центра в г. Гатчина, реализуемые лицом под коммерческим обозначением – компания «ЕКБ») является ООО «Ньюстар».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признаётся реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Из представленных оператором связи – ООО «Т2 Мобайл» сведений следует, что абонент ООО «Т2 Мобайл», за которым закреплен абонентский номер (Заявитель), выразил свой отказ от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

Рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы (телефонные вызовы рекламного характера) является ООО «Ньюстар».

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (части 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе).

Ответственность за вышеуказанное нарушение Закона о рекламе предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП, в соответствии с которой 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 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении ООО «Ньюстар» надлежащим образом было уведомлено, на рассмотрение дела представителей не направило.

Какие-либо письменные объяснения по фактам, послужившим основаниями для возбуждения настоящего дела, ООО «Ньюстар» представлены не были.

Исследовав материалы дела № 053/04/14.3-720/2021 от 15.09.2021 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Протоколом и иными материалами настоящего дела об административном правонарушении подтверждается факт наличия в действиях ООО «Ньюстар» нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП 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.

По смыслу этой нормы права 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 требований публичного порядка.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, являются общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ООО «Ньюстар» имело возможность и должно было изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к своим обязанностям рекламодателя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Объективные обстоятельства, делавшие невозможным выполнение ООО «Ньюстар» своих обязанностей рекламодателя рассматриваемой ненадлежащей рекламы, отсутствовали.

Из вышеизложенного следует, что в данном случае в действиях ООО «Ньюстар» содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП.

Место и время совершения административного правонарушения – г. Санкт-Петербург (место нахождения Заявителя); 23.09.2020.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных

статьей 4.3 КоАП, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП, лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства и 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Из части 2 статьи 3.4. КоАП следует, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «Ньюстар» на момент совершения правонарушения являлось субъектом малого предпринимательства (микропредприятием), что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» (<https://ofd.nalog.ru/>).

При этом информация о том, что ООО «Ньюстар» в настоящее время является подвергнутым административному наказанию за совершение административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП, в Новгородском УФАС России отсутствует.

Таким образом, при назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП, а также тот факт, что ООО «Ньюстар» является субъектом малого предпринимательства (микропредприятием) и в настоящее время не является подвергнутым административному наказанию за совершение однородного правонарушения по отношению к вменяемому правонарушителю по части 1 статьи 14.3 КоАП, а совершенное им правонарушение не повлекло причинения вреда или возникновения 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, а также отсутствовал имущественный ущерб.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо заявлений, ходатайств или отводов от ООО «Ньюстар» не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Ньюстар» (ИНН 6161092388, ОГРН 1206100026791; 344113, г. Ростов-на-Дону, пр-кт Королева, д. 25, корп. А, кв. 81) административное правонарушение, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Врио руководителя

Новгородского УФАС России

И.А. Куриков

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.