

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-2154/2021

«23» декабря 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2154/2021, возбужденного протоколом от 14.12.2021 в отношении публичного акционерного общества «Вымпел - Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом», юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001), в присутствии защитника ПАО «ВымпелКом» <...> (доверенность от 22.06.2020 № <...>),

УСТАНОВИЛА:

15.11.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-452/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ПАО «ВымпелКом» нарушившим требования части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы 12.02.2021 в 11 часов 05 минут посредством телефонного звонка от абонента <...> на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

«Привет, красавчик. Звоню от лица всех женщин. Если ты не знаешь, как ее порадовать на день всех влюбленных, займись с ней Санлайт. Чтобы получилось желание, мы приготовили скидки до 70% на все золотые украшения и даже с бриллиантами. Успевай в Санлайт до 14 февраля».

Из письменных пояснений ПАО «ВымпелКом» (исх. от 12.07.2021 № ВР-04/б/н), из которых следует, что 23.11.2020 между ПАО «ВымпелКом» (Билайн) и ООО «Солнечный свет» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № <...>, а также дополнительное соглашение № 2 к указанному договору, в соответствии с которым Билайн обязуется оказывать, а ООО «Солнечный свет» обязуется оплачивать услуги по подбору целевой аудитории ООО «Солнечный свет» среди пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн с целью проведения ООО «Солнечный свет» рекламных кампаний.

В рассматриваемом случае абонент <...> был включен в перечень таргетированных контактов в рамках исполнения заключенного с ООО «Солнечный свет» договора об оказании услуг связи «Билайн» от 23.11.2020 № <...>, с указанным абонентом было осуществлено установление телефонного соединения с целью проведения рекламной кампании ООО «Солнечный свет».

В соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь

человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленной заявителем, а также ООО «Солнечный свет», в начале разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

Доказательств того, что в данном случае в разговоре с заявителем не была использована автоматизированная запись, ПАО «ВымпелКом» в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Следовательно, распространение ПАО «ВымпелКом» рекламы посредством телефонного звонка, содержащей в начале разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись) нарушает требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ПАО «ВымпелКом».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ПАО «ВымпелКом», выразившиеся в нарушении требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, содержащей в начале разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение

штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ПАО «ВымпелКом» административного правонарушения:
12.02.2021 в 11 часов 05 минут.

Место совершения ПАО «ВымпелКом» административного правонарушения:
Кемеровская область - Кузбасс.

29.11.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 14.12.2021 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ПАО «ВымпелКом» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

14.12.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-2154/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ПАО «ВымпелКом», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

14.12.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2154/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 23.12.2021 в 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ПАО «ВымпелКом» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2154/2021 об административном правонарушении в присутствии защитника ПАО «ВымпелКом» <...> (доверенность от 22.06.2020 № <...>)

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2154/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ПАО «ВымпелКом», выразившиеся в нарушении требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, содержащей в начале разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу

чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ПАО «ВымпелКом» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ПАО «ВымпелКом» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ПАО «ВымпелКом», выразившиеся в нарушении требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, содержащей в начале разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ПАО «ВымпелКом» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-2154/2021 от 14.12.2021, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 15.11.2021 по делу № 042/05/18-452/2021 и другими материалами.

Срок давности привлечения ПАО «ВымпелКом» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ПАО «ВымпелКом» добровольное устранение нарушения.

Вместе с тем, 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.

Заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено, что ПАО «ВымпелКом» было привлечено к административной ответственности Московским УФАС России 23.12.2020. Данное постановление вступило в законную силу, штраф ПАО «ВымпелКом» уплачен.

Следовательно, ПАО «ВымпелКом» совершило повторное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmspr.nalog.ru ПАО «ВымпелКом» не относится к субъектам малого предпринимательства, в связи с чем, основания для применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ отсутствуют.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ПАО «ВымпелКом» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ПАО «ВымпелКом» доказанной, а действия верно

квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ПАО «ВымпелКом» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать публичное акционерное общество «Вымпел - Коммуникации» (юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить публичному акционерному обществу «Вымпел - Коммуникации» (юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001) штраф в размере 150 (ста пятидесяти) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 16111601141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001232519

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-2154/2021).

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.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в

срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.