

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело

03 февраля 2021 года

№

055/04/14.3-

39/2021

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 21.01.2021 и другие материалы дела, возбужденного в отношении в отношении публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС», Общество), адрес юридического лица: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, дом 4 (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124),

в отсутствие законного представителя ПАО «МТС», извещенного надлежащим образом, при участии посредством видеоконференцсвязи (...)

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 29.09.2020 по делу № 055/05/18-872/2020 действия ПАО «МТС», выразившиеся в осуществлении 24.04.2020 в 17:57 час. на абонентский номер <...> (...) телефонного звонка рекламного характера без предварительного согласия абонента на его получение, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Дело об административном правонарушении в отношении ПАО «МТС» было возбуждено протоколом от 21.01.2021 № 055/04/14.3-39/2021.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом от 21.01.2021 № 055/04/14.3-39/2021 и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданина по факту направления 24.04.2020 в 17:57 час. на его абонентский номер <...> (...) с номера 7(...)

телефонного звонка рекламного характера следующего содержания:

« - Алло.

- Алло, добрый день. Здравствуйте, меня Алексей зовут. Я звоню из компании «МТС», опрос сейчас провожу по Полторацкого улице. Вам удобно минуту уделить вашего времени сейчас, не больше?

- А причем здесь улица Полторацкого и я?

- Так, вполне возможно я не туда попал... Я звоню по поводу домашнего интернета и телевидения. Хотел спросить, там, где пользуетесь ли, пользуетесь ли вообще интернетом, телевидением там, где проживаете?

- А почему я должен эту информацию вам сообщать?

- Я просто хотел от нашей компании рассказать, предложить, думал, что Полторацкого улица, выгрузка есть, думал, пользуетесь ли какой-то компанией.

- Я сейчас не могу понять, вот с вашей компанией у меня вообще никаких отношений нет.

- Сотовой связью тоже уже не пользуетесь?

- Почему вы вообще используете мои персональные данные?

- У меня нет персональных данных, только номер телефона.

- Вы только что улицу назвали...

- Улицу... Ну, если вы там проживаете... просто мы сейчас по пяти домам работаем, нам, соответственно, дали базу без каких-либо персональных данных. Просто номера телефонов...

- Подождите, какой именно дом по Полторацкого?

- Смотрите, мы работаем по пяти домам, конкретно у меня дома нет, у меня просто база номеров одной строчкой, вы «МТСОВСКИЙ» - 8913, 8983 и, соответственно, выгрузка с этого района. Вот.

- Так, так, так.

- И таким вот образом я провожу обзвон... с бульвара Архитекторов попал.

- Ну, пять домов, там же не пять домов находится?

- Мы, мы, смотрите цель моего звонка: мы сейчас установили коммутатор - оборудование по пяти домам.

- Какие именно дома?

- Хорошо, давайте, я вам скажу. Конкретно по домам Полторацкого 41, 47/1, 47, 48, 49/1 и сейчас 50-ый подключаем еще.

- Замечательно, что я могу сказать, сегодня заявление будет написано по данному звонку в таком случае.

- А каким образом? Вы... Извините за вопрос: вы симкартой от нашей компании или не от нашей компании пользуетесь?

- А я не собираюсь вам это говорить.

- Просто, если от нашей компании, то, соответственно, ну, грубо говоря, мы имеем право использовать, звонить на этот номер телефона, потому что...

- Нет, уже много лет не от вашей компании.

- Понял. Перешли с сохранением номера, возможно, подключали старшей по дому или кто-то, потому что мы договаривались, чтобы заводить оборудование, со старшими домами...таким образом.

- И, и, и что?

- Соответственно, возможно нумерацию каких-то домов, я знаю, что нумерацию вот таким вот образом получили.

- Цель звонка еще раз скажите?

- Интернет, телевидение от нашей компании, вам подсказать про тариф, может быть вам это будет интересно. Мы устанавливаем новое оборудование специально для этих домов сделали красные тарифы, может быть они будут дешевле и по качеству лучше вашего провайдера. Только вот такая цель. Я, правда, я могу сейчас сфотографировать лист, отправить, никаких персональных данных нет.

- Будьте добры, будьте добры.

- Сфотографировать лист?

- Да, да, да.

- Давайте, я могу... ну не знаю, соответственно, ваш номер <...> другие номера не могу сфотографировать, что он просто номер телефона и все, без имени...

- Будьте добры, будьте добры.

- Вот. По ватсапу у вас есть возможность отправить?

- Да, можете отправить.

- Все хорошо. Скажите по интернет и телевидению вам вообще неинтересно, если я расскажу какую-нибудь историю, вас заинтересует...

- Ну, это опять нарушение Федерального закона «О рекламе» и ...нет.

- По телефону нельзя рекламировать или как?

- А вы кому конкретно обращаетесь, имя есть у вас мое?

- Нет, есть холодная база, просто поэтому и я звоню.

- Ну, вы отправьте, на этом разговор должен быть закончен.

- Понял, хорошо, вообще без проблем, если про домашний интернет и телевидение не хотите поговорить, тогда отправлю, соответственно, вы там решайте, соответственно, что хотите делайте. Вот. Если будет интересно для обратной связи что-то рассказать про тариф, звоните нам, расскажу все поподробней.

- По данному номеру я могу звонить?

- По этому номеру телефона, он привязан к??? мы находимся 3 Линия, 85, в г. Омске отдел телемаркетинга...

- улица 3 Линия?

- 3 Линия, 85, возле СКК им. Блинова, связь с главным офисом это бульвар Мартынова, 17, трехэтажное здание, бело-красное, вот таким вот образом...

- Хорошо, на ватсап я тогда жду информацию, как мы с вами договорились.

- Хорошо, хорошо, спасибо вам большое. Всего хорошего.

- До свидания».

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), абонентский номер <...> (...) принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «МТС».

В силу пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объектом рекламирования является 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.

Информация, распространенная посредством телефонного звонка, является именно рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, предоставляемым ПАО «МТС» (в том числе Интернет).

Исходя из содержания телефонного звонка, основной целью отправителя рекламы, преследуемой во время разговора, является продвижение услуг Общества, что подтверждается словами «Я звоню из компании «МТС»...», «Я звоню по поводу

домашнего интернета и телевидения. Хотел спросить, там, где пользуетесь ли, пользуетесь ли вообще интернетом, телевидением там, где проживаете?...», «Я просто хотел от нашей компании рассказать, предложить...».

Факт поступления спорного звонка зафиксирован заявителем посредством записи телефонного разговора, что не оспаривается ПАО «МТС» (подтвержден детализацией).

Оператором связи ПАО «МТС» представлена информация от 06.07.2020, согласно которой (...).

Заявитель также указал, что на данный момент у него отсутствуют договорные отношения с ПАО «МТС» и пояснил, что 19.03.2018 договор № 02015006 с ПАО «МТС» был расторгнут на основании заявления. Ранее он обращался в Омское УФАС России с заявлениями о нарушении ПАО «МТС» Федерального закона «О рекламе», также неоднократно обращался с претензиями к оператору связи, где получил ответ, что номер телефона + 7 (...) исключен из списка обзвона.

При этом каких-либо доказательств, свидетельствующих о наличии согласия абонента (абонентский номер <...> (...)) на получение рекламы от ПАО «МТС», в Омское УФАС России представлено не было.

Таким образом, действия ПАО «МТС», выразившиеся в осуществлении на абонентский номер <...> (...) телефонного звонка рекламного характера без предварительного согласия абонента на его получение, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ПАО «МТС» является рекламораспространителем.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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, ПАО «МТС», имея возможность для соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 24.04.2020 в 17:57 час.

При рассмотрении дела ПАО «МТС» были даны пояснения, согласно которым (...)

Вина ПАО «МТС» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-39/2021.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

При назначении наказания учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ПАО «МТС» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ПАО «МТС» (статья 4.2 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность ПАО «МТС» (статья 4.3 КоАП РФ), признан факт повторного совершения административного правонарушения, что подтверждается постановлениями Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 14.07.2020 № 012/04/14.3-344/2020 и Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области от 16.09.2020 № 029/04/14.3-975/2020.

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 (часть 2 статьи 3.4 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 (часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Согласно сведениям сайта <https://rmsp.nalog.ru> Федеральной налоговой службы по состоянию на 03.02.2021 сведения о ПАО «МТС» не включены в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

В связи с указанным, отсутствуют основания для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пунктом 18 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» (далее – Постановление) разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По юридической конструкции рассматриваемое административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, образует формальный состав. В связи с этим существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Согласно абзацу 3 пункта 18.1 Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 данного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Доказательств того, что совершенное ПАО «МТС» правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, при рассмотрении дела об административном правонарушении Обществом представлено не было.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 150000 (Сто пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ОМСК БАНКА РОССИИ/УФК по Омской области г. Омск

ИНН 5503023028 КПП 550401001

БИК 015209001 Счет № 40102810245370000044

Счет № 03100643000000015200

Код бюджетной классификации 161 1 16 01141 01 0003 140 «Штрафы за нарушение законодательства о рекламе».

Код ОКТМО 52 701 000

Назначение платежа: *Административный штраф по делу № 055/04/14.3-39/2021.*

ВНИМАНИЕ!

При оплате административного штрафа платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

(...)