

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 110.03-14.3/86р об административном правонарушении

«24» мая 2018 года город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее по тексту - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 110.03-14.3/86р, возбужденного в отношении публичного акционерного Общества «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14., зарегистрировано 28.07.1993г. государственным учреждением Московской регистрационной палатой за ОГРН 1027700166636, ИНН/КПП 7713076301/771301001) (далее – ПАО «ВымпелКом»), в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом 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 законного представителя ПАО «ВымпелКом» (уведомлено надлежащим образом),

в присутствии представителя ПАО «Вымпелком» по доверенности <...> (далее по тексту – <...>),

УСТАНОВИЛ:

Решением № 808-170р от 22 декабря 2017 года Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «Сюрприз за преданность для <...> Ваш номер выбран для получения приглашения! На кону более 8 000 000 рублей и 12 iPhone8 от Билайн! Отправьте ДА или любое sms на 2217 СЕЙЧАС! Первый день участия бесплатно, далее 19 руб/день! Подробнее 0846 (звонок бесплатный) и <http://beeline.ru/victorina>», распространенная посредством SMS-рассылки в 09:52 (мск.) 03.10.2017 от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» на абонентский номер <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы признана ненадлежащей (далее по тексту – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»).

Решением № 808-170р от 22 декабря 2017 года установлено следующее.

Воронежское УФАС России на основании заявления гражданина <...> (вх. № 01-12/1157 от 03.10.2017), проводит проверку на предмет соответствия следующей рекламы Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»):

- «Сюрприз за преданность для <...> Ваш номер выбран для получения приглашения! На кону более 8 000 000 рублей и 12 iPhone8 от Билайн! Отправьте ДА или любое sms на 2217 СЕЙЧАС! Первый день участия бесплатно, далее 19 руб/день! Подробнее 0846 (звонок бесплатный) и <http://beeline.ru/victorina>», распространявшейся посредством SMS-рассылки в 09:52 (мск.) 03.10.2017 от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» (далее по тексту – рассматриваемая реклама).

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

ПАО «ВымпелКом» (ИНН/КПП 7713076301/771301001) в своем письменном ответе (вх. № 01-11/2733 от 27.11.2017) на Запрос Воронежского УФАС России указало, что от

имени «2218» сообщение направлено ПАО «ВымпелКом» в рамках викторины «Смартфон для эрудита» и не является рекламой, а носит информационный характер.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (№ 808-170 от 01.12.2017 года) в отношении ПАО «Вымпелком» дело назначено к рассмотрению на 13 часов 00 минут (мск) 13 декабря 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72.

13 декабря 2017 года на рассмотрении дела № 808-170 ПАО «Вымпелком» представитель ПАО «Вымпелком» по доверенности <...>, подтвердила изложенную ранее позицию и также не смогла предоставить согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы.

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

СМС-сообщение направленное на номер <...> является рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «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.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Информация, поступившая на абонентский номер <...>, имеет все признаки рекламы, а именно: данная информация направлена неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационных сообщений неясно, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого данное сообщение направлено; направлена на привлечение внимания к проверке стимулирующей СМС-акции, что имеет целью поддержание интереса абонентов Билайн к условиям проводимого розыгрыша. Из текста сообщений не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента, способ отбора не указывает на определенность круга лиц, до которых доводилась информация.

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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Комиссией установлено, что <...> является абонентом номера <...> и в соответствии с заявлением своего согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал.

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/КПП 7707049388/290143001) является рекламодателем рассматриваемой

рекламы.

Рекламораспространитель не предоставил доказательства, что рассматриваемая реклама распространялась при наличии предварительного согласия абонента.

Таким образом, распространение рекламы от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» посредством SMS-сообщений 03 октября 2017 года осуществлялось с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Местом совершения правонарушений является: г. Воронеж (адрес регистрации и места нахождения заявителя).

Время совершения правонарушения: 03 октября 2017 года 09:52 (мск) (дата и время получения заявителем нежелательного смс-сообщения).

Таким образом, ПАО «ВымпелКом», являясь рекламораспространителем ненадлежащей рекламы, распространявшейся посредством SMS-рассылки в 09:52 (мск.) 03.10.2017 от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» в городе Воронеже совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

10 мая 2018 года в отношении ПАО «Вымпелком» составлен протокол № 110.03-14.3/86р об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, дело об административном правонарушении № 110.03-14.3/86р, возбужденное в отношении ПАО «Вымпелком» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 24 мая 2018 года в 11 часов 00 минут (мск.).

На рассмотрении дела 24 мая 2018 года представитель Общества <...> факт нарушения ПАО «ВымпелКом» признала.

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 24 мая 2018 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.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 28, ч. 6 ст. 38 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 ПАО «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 101 000 (сто одна тысяча) 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 о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение Воронеж г. Воронеж

БИК - 042007001

Р/с - 40101810500000010004

ИНН – 3664022568

КПП - 366601001

ОКАТО – 204 01 000 000

КБК – 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 20701000

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

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.