

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении № 03-03/47-2018

11.10.2018
Петрозаводск

г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) Пряхин Артур Борисович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (ОГРН: 1027700149124, ИНН: 7740000076, юридический адрес: ул.Марксисткая, дом 4, г.Москва, дата регистрации – 01.03.2000; далее – ПАО «МТС», Общество) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя ПАО «МТС» «...» по доверенности от 20.02.2018 № 0020/18,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 26.06.2018 по делу №03-02/21-2017 реклама следующего содержания: «Награда для «...». Сегодня, 11.02, мы выбрали несколько абонентов для бесплатного участия в Умной викторине! Разыгрывается 50000000 руб! «...» может выиграть часть из них! Отправьте ДА на 2017 бесплатно. Первый день беспл, далее 15

р/сут.Инфо win.mts.ru», распространенная 11.02.2018 в 17:27 на телефонный номер «...» посредством SMS-сообщения без предварительного согласия абонента, была признана ненадлежащей, нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась без предварительного согласия абонента.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление «...» (вх. от 13.02.2018 № 674) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на его телефонный номер «...».

В ходе рассмотрения дела было установлено, что смс-сообщение было направлено в рамках договора от 01.06.2017 № D170132069 (далее – договор), заключенного между ПАО «МТС» и ООО «ДжЮ Групп».

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателей.

В соответствии с договором ООО «ДжЮ Групп» оказывает ПАО «МТС» услуги по организации и технической реализации сервиса ООО «ДжЮ Групп». По условиям договора ООО «ДжЮ Групп» обязалось от своего имени, но за счет ПАО «МТС» совершать юридические и фактические действия по реализации комплекса мероприятий по обеспечению рассылки смс-сообщений. Текст рассылок формируется ООО «ДжЮ Групп», согласовывается с ПАО «МТС», т.е. ПАО «МТС» имеет правовую и техническую возможность оценить содержание сообщения и выяснить, имеется ли согласие абонента на получение смс-рекламы.

Таким образом, Комиссия Карельского УФАС России пришла к выводу о взаимосвязи действий ПАО «МТС» и ООО «ДжЮ Групп» по распространению смс-рекламы на телефонный номер Смирнова А.В.

Таким образом, действия ПАО «МТС» и «ДжЮ Групп» по распространению смс-сообщения на телефонный номер «...» без его предварительного согласия рекламы следующего содержания: «Награда для «...». Сегодня, 11.02, мы выбрали несколько абонентов для бесплатного участия в Умной викторине! Разыгрывается 50000000 руб! «...» может выиграть часть из них! Отправьте ДА на 2017 бесплатно. Первый день беспл, далее 15 р/сут. Инфо win.mts.ru» совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона.

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях ПАО «МТС» наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

По факту совершения административного правонарушения определением от 31.07.2018 «О возбуждении дела об административном правонарушении № 03-03/47-2018 и проведении административного расследования» (далее – определение) в отношении ПАО «МТС» было возбуждено настоящее дело об административном правонарушении и назначено проведение административного расследования. Составление и подписание протокола об административном правонарушении было назначено на 30.08.2018 в 16 часов 00 минут.

В соответствии с определением ПАО «МТС» надлежало представить объяснения по административному делу.

По состоянию на 30.08.2018 в материалах дела отсутствовали документы, подтверждающие уведомление ПАО «МТС» о времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении, запрашиваемые объяснения ПАО «МТС» представлены не были.

В соответствии с частью 5 статьи 28.7 КоАП РФ срок проведения административного расследования не может превышать один месяц с момента возбуждения дела об административном правонарушении. В исключительных случаях указанный срок по письменному ходатайству

должностного лица, в производстве которого находится дело, может быть продлен.

Определением от 30.08.2018 «О продлении срока административного расследования по делу об административном правонарушении № 03-03/47-2018» срок проведения административного расследования продлен до 30.09.2018.

Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru почтовое отправление по адресу регистрации ПАО «МТС» получено 12.09.2018.

Письмом от 06.09.2018 № СЗ 10/0035 4п (вх. от 10.09.2018 № 4233) ПАО «МТС» сообщило об отсутствии у общества согласия абонента Смирнова А.В. на получение SMS-сообщения 11.02.2018 в 17:27.

Кроме того, ПАО «МТС» относительно лица направившего указанное SMS-сообщения пояснило, что ООО «ДжЮ Груп» является техническим провайдером ПАО «МТС». Лицом, определяющим объект информирования и лицом, формирующим базу абонентов для направления SMS-сообщения является ПАО «МТС».

Заказчиком направления спорного SMS-сообщения абоненту Смирнову А.В., а, следовательно и рекламораспространителем (если направленное SMS-сообщение квалифицировать как реклама) является ПАО «МТС», что подтверждается условиями ранее направленного в адрес антимонопольного органа договора.

Согласно условиям договора Акция («Умная викторина» о которой идет речь в направленном абоненту SMS-сообщение) – это стимулирующее мероприятие «Розыгрыш смартфонов» с целью продвижения голосовых услуг связи, мобильный интернет, SMS и VAS услуг направленное, в том числе, на удержание абонентской базы. Пункт 1 договора гласит, что договор заключается в целях извлечения Заказчиком (т.е. с целью ПАО «МТС») прибыли.

В дополнение ПАО «МТС» сообщило, что после получения запроса Карельского УФАС России предприняты все меры для недопущения повторного направления SMS-сообщения «...»: 01.03.2018 указанному абоненту по абонентскому номеру: +79851151166 был установлен запрет на получение информационных SMS-сообщений и звонков от ПАО «МТС», что подтверждается приложенным прин – скрином (приложение № 1).

Также ПАО «МТС» сообщило, что 23.08.2018 от «...» поступило заявление о расторжении договора оказания услуг связи по номеру «...» 27.09.2018 по факту правонарушения в присутствии представителя Общества составлен протокол об административном правонарушении. Копия протокола вручена представителю Общества «...» 27.09.2018.

Определением от 27.09.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-03/47-2018» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 11.10.2018.

Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru, почтовое отправление с указанным выше определением по адресу регистрации ПАО «МТС» получено 08.10.2018.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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 (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Общество не представило объективных доказательств невозможности соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Дата и время совершения данного правонарушения - 11.02.2018 в 17:27.

Установленной частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения

административного правонарушения и в настоящее время не истек.

Место совершения данного административного правонарушения - г. Москва.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ПАО «МТС» (ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076, юридический адрес: ул.Марксистская, дом 4, г.Москва; дата регистрации – 01.03.2000) установлено событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела № 03-02/08-2018, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Постановлением Тверского УФАС России от 17.06.2016 по делу № 04-5/2-9-2016 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Постановлением Московского УФАС России от 14.07.2016 по делу № 4-14.3-733/77-16 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

Постановлением Московского УФАС России от 14.07.2016 по делу № 4-14.3-741/77-16 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 400 000 (четыреста тысяч) рублей.

Постановлением Ивановского УФАС России от 26.07.2017 по делу № 03-32/2017-14 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей.

Постановлением Московского УФАС России от 25.10.2017 по делу № 4-14.3-1186/77-17 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было

привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Постановлением Московского УФАС России от 22.12.2017 по делу № 4-14.3-1331/77-17 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей.

Постановлением Московского УФАС России от 22.12.2017 по делу № 4-14.3-1334/77-17 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 350 000 (триста пятьдесят тысяч) рублей.

Постановлением Амурского УФАС России от 20.07.2018 по делу № Р-122/2017 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ПАО «МТС» было привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Таким образом, ПАО «МТС» привлекалось к административной ответственности за нарушение положений ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является принятие ПАО «МТС» мер по недопущению повторного направления в адрес «...» нежелательных SMS-сообщений, путем установления на его абонентский номер запрета на получение информационных SMS-сообщений и звонков от ПАО «МТС».

Таким образом, Карельское УФАС России полагает возможным с учетом совокупности смягчающих и отягчающих обстоятельств назначить ПАО «МТС» наказание в виде административного штрафа в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ПАО «МТС» своих прав и защиты законных интересов.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России Пряхин Артур Борисович

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на ПАО «МТС» (ОГРН: 1027700149124, ИНН: 7740000076, юридический адрес: ул.Марксисткая, дом 4, г.Москва, дата регистрации – 01.03.2000) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: Отделение-НБ Республика Карелия г. Петрозаводск

БИК 048602001 р/с № 40101810600000010006

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России, л/с 04061410910)

Код ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе
(дело № 03-03/47-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд 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.

