

Я, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 96 от 22.06.2011, материалы дела об административном правонарушении № Р-105/2011 от 04.05.2011, возбужденного по признакам административного правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее - КоАП РФ) в отношении юридического лица:

Открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (Амурского филиала Открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком») - рекламодателя, место нахождения: <...>, юридический адрес: <...> (<...>), ИНН/КПП <...>, ОГРН <...>,

в присутствии представителя Открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (Амурского филиала Открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком»), далее также – ОАО «Ростелеком» (Амурский филиал ОАО «Ростелеком»), Общество - <...>, доверенность от <...> № <...>, выдана вице-президентом ОАО «Ростелеком» <...> (действующего на основании доверенности, выданной ОАО «Ростелеком» в лице <...> за № <...> от <...>, удостоверенной нотариусом <...>, за реестровым номером <...>), удостоверена <...>, зарегистрировано в реестре за <...>; паспорт <...> (Общество уведомлено о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении надлежащим образом),

в отсутствие: потерпевшей <...>, место жительства: <...>, уведомлена о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении надлежащим образом,

ходатайств и отводов не поступало,

УСТАНОВИЛ:

В 2010 году (с февраля 2010 года) на территории Амурской области в телевизионных, печатных и радио- средствах массовой информации, а также на буклетах (листочках) и квитанциях распространялась информация акции ОАО «Дальневосточная компания электросвязи» (Амурского филиала ОАО «Дальневосточная компания электросвязи») для жителей Амурской области - «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», а именно:

а) телевизионная:

звук: «Твоя безлимитная область. (Дорогие люди! Бесценные звонки). Звони с домашнего телефона по области без ограничений... Для всех абонентов тарифного плана «Безлимитный» домашнего телефона от компании Дальсвязь». Подробности акции по телефону <...>»,

текст: «Твоя безлимитная область (Дорогие люди Бесценные звонки)

Звони с домашнего по области без ограничений!* (Звони с ДОМАШНЕГО телефона на федеральные номера абонентов Дальсвязь GSM без ограничений!*)

Для абонентов тарифного плана «Безлимитный»!

...<...> Дальсвязь www.dsv.ru

*Для жителей Амурской области, пользователей услуги местной телефонной связи ОАО «Дальсвязь», подключенных на ТП «Безлимитный» (с возможностью повременного учета телефонных соединений), с 15.02.2010г. по ... в абонентскую плату включен неограниченный объем внутризональных соединений на номера абонентов сети фиксированной телефонной связи и на прямые (городские) номера абонентов сотовых операторов Амурской области»;

б) печатная: (в печатных средствах массовой информации, в виде буклетов (листовок), плакатов и на квитанциях):

«Безлимитная область! (Дорогие люди. Бесценные звонки)

Звони с домашнего по области без ограничений!*

Для абонентов тарифного плана «Безлимитный»!

Вы выбрали для своего домашнего телефона тарифный план Безлимитный?»?

Тогда это предложение для Вас!

Только по ... для пользователей домашнего телефона с тарифным планом «Безлимитный» в абонентскую плату включен неограниченный объем звонков по Амурской области на все домашние телефоны и на мобильные телефоны с городским номером!

Звоните с домашнего телефона по Амурской области без ограничений!

(!Подключить тарифный план «Безлимитный» для домашнего телефона Вы можете через ИССА или в офисах компании «Дальсвязь».)

*Для жителей Амурской области, пользователей услуги местной телефонной связи ОАО «Дальсвязь», подключенных на ТП «Безлимитный» (с возможностью повременного учета телефонных соединений), ... в абонентскую плату включен неограниченный объем внутризональных соединений на номера абонентов сети фиксированной телефонной связи и на прямые (городские) номера абонентов сотовых операторов Амурской области...»;

в) радио:

звук: «Твоя безлимитная область. (Дорогие люди! Бесценные звонки). Звони с домашнего телефона по области без ограничений ... Для всех абонентов тарифного плана «Безлимитный» (домашнего телефона) от компании Дальсвязь». Подробности акции по телефону 069».

Амурское УФАС России, рассмотрев по заявлению <...> дело № Р-5/12 2010 по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признало вышеназванную информацию об акции ОАО «Дальневосточная компания электросвязи» (Амурского филиала ОАО «Дальневосточная компания электросвязи»), далее также – Компания, ОАО «Дальсвязь» (Амурский филиал ОАО «Дальсвязь»), рекламой и выявило в ней наличие признаков нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), поскольку в данной рекламе ОАО «Дальсвязь» (Амурского филиала ОАО «Дальсвязь»), сообщаящей о бесплатных звонках по Амурской области на все домашние телефоны и на мобильные с городским номером для пользователей домашних телефонов с тарифным планом «Безлимитный» (в период с февраля 2010 г. по январь 2011 г.), отсутствовала часть существенной информации о нераспространении данной акции на абонентов Благовещенских домашних телефонов, начинающихся с <...> и с <...>, при этом искажался смысл информации и тем самым потребители рекламы вводились в заблуждение.

Указанная информация ОАО «Дальсвязь» (Амурского филиала ОАО «Дальсвязь») распространялась на территории Амурской области с февраля 2010 г.:

а) в следующих телевизионных, печатных и радио- средствах массовой информации (далее – СМИ):

в эфире телеканалов: «Россия 1» (телепрограмма «Российское телевидение» - г. Благовещенск), «СТС» (г. Благовещенск - телепрограмма «Город»; г. Белогорск), «Первый канал» (г. Благовещенск, г. Зея), «Горняк» (г. Райчихинск), «ТК Регион» (г. Свободный), «ГНТ» (г. Тында, г. Благовещенск), «РенТВ» (г. Тында) – *в период с февраля по июль 2010 г., в августе 2010 г.;*

в печатных СМИ: «Амурская правда. Толстушка» (г. Благовещенск, охватывает область), «Комсомольская правда» (г. Благовещенск, охватывает область), «Альфа-Телепорт» (г. Благовещенск, охватывает область); «Телепорт-Тында» (г. Тында), «Завитинский вестник (г. Завитинск); «Просто газета» - *в период с февраля по октябрь 2010 г.;*

в эфире радиоканалов: «Русского радио» (г. Благовещенск, г. Белогорск), «Авторadio» (г. Белогорск, г. Свободный, г. Тында, г. Благовещенск); «ГТРК (Радио России)» - г. Благовещенск, *в период с февраля по июль 2010 г.,*

б) на буклетах (листочках) и плакатах:

в точках продаж и обслуживания в населенных пунктах Амурской области, где ОАО «Дальсвязь» (Амурский филиал ОАО «Дальсвязь») представляет услуги связи - *в период с февраля по ноябрь 2011 г.;*

на досках для объявлений в населенных пунктах Амурской области, где ОАО «Дальсвязь» (Амурский филиал ОАО «Дальсвязь») представляет услуги местной связи на тарифном плане «Безлимитный» с возможностью повременного учета соединений – *в феврале, мае, августе 2010 г.;*

в) на квитанциях *в период с февраля по июнь 2010 г.:*

на оборотной стороне квитанций абонентов ОАО «Дальсвязь» (Амурского филиала

ОАО «Дальсвязь»), проживающих в населенных пунктах Амурской области, где Компания предоставляет услуги местной телефонной связи на тарифном плане «Безлимитный» с возможностью повременного учета соединений.

04.05.2011 главным специалистом-экспертом отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России <...> по данным фактам возбуждено дело об административном правонарушении № Р-105/2011 в отношении юридического лица: ОАО «Ростелеком» (Амурского филиала ОАО «Ростелеком») по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования, об истребовании сведений). 22.06.2011 - по окончании административного расследования, срок которого продлевался, в отношении указанного юридического лица составлен протокол № 96 об административном правонарушении.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № Р-105/2011, исследовав материалы дела, в том числе пояснения представителей ОАО «Ростелеком», ОАО «Дальсвязь» и потерпевшей <...>, установлены следующие обстоятельства.

В силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», данная информация ОАО «Дальсвязь» (Амурского филиала ОАО «Дальсвязь») является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектами рекламирования в данном случае являются: ОАО «Дальсвязь» (Амурский филиал ОАО «Дальсвязь») и оказываемые Компанией услуги связи.

В силу части 1 статьи 25.2 КоАП РФ: потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред.

Установлено, что <...> рассматриваемым административным правонарушением причинен имущественный и моральный вред, в связи с чем она признана потерпевшей по данному делу об административном правонарушении.

Так, <...> письменно (исх. <...> от <...>, вх. № <...>, <...> от <...>, исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>, исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) и устно, в ходе рассмотрения дела № Р-5/12 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в ходе опроса, проведенного по данному делу об административном правонарушении, в качестве потерпевшей сообщила, что она проживает в г. Благовещенске Амурской области по <...> с <...>. В её квартире не было домашнего телефона. <...> года она заключила с ОАО «Дальсвязь» (Амурским филиалом ОАО «Дальсвязь») договор на оказание услуг, тарифный план «Безлимитный». Согласно договора ей был установлен домашний телефон с номером 33-6-XXX. Никаких специальных требований к устанавливаемому домашнему телефону ОАО «Дальсвязь» ей не предъявляло. После установки ей домашнего телефона, в 2010 году, примерно в апреле 2010 г., на телевидении, а также на буклетах и квитанциях распространялась реклама ОАО «Дальсвязь» для жителей Амурской области - «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», в которой сообщалось всем жителям

Амурской области о том, что для пользователей домашнего телефона с тарифным планом «Безлимитный» звонки по Амурской области на все домашние телефоны бесплатные. Поскольку у неё домашний телефон был подключен на тарифный план «Безлимитный», она решила воспользоваться рекламируемой ОАО «Дальсвязь» услугой, но предварительно позвонила в справочную службу 069, уточнила у оператора, действительно ли данная реклама распространяется на всех пользователей с тарифным планом «Безлимитный», а также можно звонить на телефоны только с тарифным планом «Безлимитный» или также на подключенные к другим тарифным планам. Уточнив необходимую информацию в справочной службе 069 и убедившись, что звонки на все домашние телефоны по области бесплатные, она стала звонить по Амурской области на домашние телефоны. Так, она звонила несколько раз в апреле 2010 года на домашний телефонный номер своей маме в пос. Прогресс (8-41647-XXXXX), а именно, 5, 6, 7, 8, 10, 12, 14 и 15 апреля 2010 года. Продолжительность каждого из телефонных звонков составляла от 1 минуты до 15 минут. В мае 2010 г. она получила квитанцию ОАО «Дальсвязь», в которой были начисления за междугородние звонки в пос. Прогресс на общую сумму <...> коп. Она пошла в дополнительный офис ОАО «Дальсвязь», находящийся в <...> от менеджера узнала, что действительно по вышеуказанной акции звонки на домашние телефоны бесплатны, но на линии, начинающиеся с номеров 33 и 47, данная акция не распространяется. Хотя в рекламе ОАО «Дальсвязь», которую она видела на телеканале, в буклетах в офисах ОАО «Дальсвязь» и на обратной стороне отправленной в её адрес квитанции об оплате услуг ОАО «Дальсвязь», не было данных сведений. То есть, реклама ввела её в заблуждение, что она может звонить по области со своего домашнего телефона с тарифным планом «Безлимитный» на все домашние телефоны без ограничений и без дополнительной оплаты междугородних телефонных переговоров. Сотрудники вышеназванного дополнительного офиса ОАО «Дальсвязь» сообщили ей, что, так как она не подпадает под действие акции для жителей Амурской области - «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», ей нужно оплатить услуги междугородней телефонной связи, что она и сделала 19 и 20 мая 2010 г., оплатив услуги ОАО «Дальсвязь», в том числе и на сумму <...>. за переговоры с мамой, проживающей в пос. Прогресс Амурской области. В первой половине июня 2010 г. она обратилась в Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (Амурское УФАС России) с заявлением, посчитав, что ОАО «Дальсвязь» в своей рекламе сообщило недостоверную информацию. К своему заявлению она приложила копию рекламы ОАО «Дальсвязь», которая была направлена в её адрес на обратной стороне квитанции об оплате. В начале июля 2010 г. она, в дополнение к своему заявлению, направила в Амурское УФАС России копию квитанции на оплату услуг ОАО «Дальсвязь» за апрель 2010 г., а также копии кассовых чеков об оплате данных услуг ОАО «Дальсвязь». В заявлении она описала о нарушении Федерального закона «О рекламе» при размещении в 2010 году на телевидении, на буклетах и квитанциях рекламы ОАО «Дальсвязь», в которой отсутствовала часть информации, тем самым она была введена в заблуждение. Она просила разобраться в данной ситуации, привлечь ОАО «Дальсвязь» к административной ответственности за недостоверную информацию, из содержания которых видно, что в апреле 2010 года с её домашнего телефона, начинающегося с номера 33-6, на домашний телефон в пос. Прогресс Амурской области были зафиксированы звонки и начислена плата в размере <...> коп. На обратной стороне квитанции размещена вышеназванная реклама ОАО «Дальсвязь». Квитанция об оплате услуг пришла в её адрес примерно в середине

мая 2010 г. Уже в ходе рассмотрения дела, возбужденного Амурским УФАС России по её заявлению в отношении ОАО «Дальсвязь» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, она узнала от представителей ОАО «Дальсвязь», что весь её дом, в том числе и её квартира подключены к какому-то иному виду телефонной связи. Ей, как не специалисту в данной области, сложно сказать, в чем различия между этой связью и связью, которой пользуются другие жители г. Благовещенска, имеющие обычные домашние телефоны. Считает, что действиями ОАО «Дальсвязь», распространившей вышеназванную рекламу акции для жителей Амурской области - «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», в которой отсутствовала часть существенной информации о нераспространении акции на абонентов Благовещенских домашних телефонов, начинающихся с 33-6, при этом искажался смысл информации и тем самым она как потребитель рекламы была введена в заблуждение, ей причинен имущественный и моральный вред. Имущественный вред на сумму <...>, которые она оплатила за услуги междугородней телефонной связи, а моральный вред выразился в том, что ей пришлось ходить, выяснять, почему была начислена данная сумма, а также потом ходить и оплачивать данные услуги, которые, как она считала, оказываются ей по акции бесплатно.

Представители ОАО «Дальсвязь» письменно (исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>, исх. № <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) и устно в ходе рассмотрения дела № P-5/12 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, сообщили, представители ОАО «Ростелеком» (исх. <...> от <...>) в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № P-105/2011, настаивали на не согласии Компании с доводами заявителя <...>, считают, что в действиях Компании при проведении вышеуказанной акции отсутствуют признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по следующим основаниям.

1. В действиях ОАО «Дальсвязь» отсутствуют признаки состава вменяемого правонарушения. Часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускает умолчание в рекламе информации (её части), которая является значимой и необходимой для того, чтобы сделать верный вывод о свойствах рекламируемого объекта, приобрести его и использовать надлежащим образом. Условие: отсутствие этой информации или неправильное её изложение не позволяет правильно, адекватно воспринимать информацию, вводит в заблуждение и влияет на оценку и решение потребителей относительно товара.

1.1. Отсутствие объекта правонарушения, поскольку информация об акции не является рекламой. В информации, размещенной по проводимой акции, отсутствует важный признак, а именно, информация была адресована определенному кругу лиц – для всех абонентов Амурской области, пользующихся услугами местной телефонной связи, оказываемых ОАО «Дальсвязь» по тарифному плану «Безлимитный», перечень которых может быть идентифицирован фамилией, именем, отчеством и предоставлен государственному органу.

1.2. Отсутствие объективной стороны правонарушения. Под объективной стороной данного правонарушения следует понимать распространение рекламы, в которой:

- отсутствует часть существенной информации о рекламируемой услуге;
- об условиях её приобретения или использования;
- искажение при этом смысла информации,

как следствие:

- введение в заблуждение потребителей рекламы.

Заявитель полагает, что в рекламной информации Компании о проведении акции отсутствует часть существенной информации о том, что данная акция не распространяется на телефонные номера, зарегистрированные на территории г. Благовещенска и начинающиеся с номеров 33 и 47, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Считают данные доводы несостоятельными, связанными с неправильным пониманием и толкованием норм права, регулирующих правоотношения сторон договора «Об оказании услуг связи по передаче данных для целей голосовой информации и услуг местной телефонной связи».

Под предоставлением доступа к сети местной телефонной связи понимается совокупность действий оператора связи сети местной телефонной связи по формированию абонентской линии и подключению с её помощью пользовательского (оконечного) оборудования к узлу связи сети местной связи в целях обеспечения предоставления абоненту услуг телефонной связи.

Вместе с тем, абонент <...> не является пользователем услуг местной телефонной связи, так как <...> с ней Компанией заключен договор «Об оказании услуг связи по передаче данных для целей голосовой информации и услуг местной телефонной связи». Под предоставлением доступа к сети передачи данных понимается совокупность действий оператора связи сети передачи данных по формированию абонентской линии и подключению с её помощью пользовательского (оконечного) оборудования к узлу связи сети передачи данных или обеспечению возможности подключения к сети передачи данных пользовательского (оконечного) оборудования с использованием телефонного соединения или соединения по иной сети передачи данных в целях обеспечения возможности оказания абоненту услуг связи по передаче данных. Согласно пункта <...> Договора Компанией обязывалось оказывать абоненту – <...> услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, а также услуги местной телефонной связи. В соответствии с пунктом 8 Правил оказания услуг связи по передаче данных, утв. Постановлением Правительства РФ № 32 от 23.01.2006, услуги связи по передаче данных подразделяются на:

- услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;
- услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации.

Абонент <...> заключая Договор «Об оказании услуг связи по передаче данных для целей голосовой информации и услуг местной телефонной связи», была ознакомлена с Регламентом, который является частью Договора, что

подтверждается личной подписью <...>. на листе 1 Договора.

Регламент содержит технические характеристики оказываемых услуг, а именно:

- скорость передачи данных в точке доступа к сети передачи данных Оператора;
- режим работы подключаемого оконечного оборудования Абонента;
- метод доступа подключаемого оконечного оборудования к сети передачи данных Оператора;
- требования к подключаемому оконечному оборудованию Абонента и др.

Заявителем не учтено то обстоятельство, что проводимая акция «Безлимитная область» адресовалась абонентам, пользователям услуги местной телефонной связи, к числу которых <...> не относится, что буквально следует из текста примечаний ко всем информационным материалам: «Для жителей Амурской области, пользователей услуги местной телефонной связи ОАО «Дальсвязь», подключенных на ТП «Безлимитный» (с возможностью повременного учета телефонных соединений), по 31.07.2010г. в абонентскую плату включен неограниченный объем внутризональных соединений на номера абонентов сети фиксированной телефонной связи и на прямые (городские) номера абонентов сотовых операторов Амурской области».

В связи с чем невозможно говорить о том, что заявитель информацией, размещенной публично ОАО «Дальсвязь», была введена в заблуждение, поскольку данная информация (акция) предназначалась совершенно для иного определенного круга лиц – абонентов Амурской области, пользующихся услугами местной телефонной связи, оказываемых компанией по тарифному плану «Безлимитный» (с возможностью повременного учета телефонных соединений).

2. Спорные правоотношения связаны с действиями Компании при осуществлении ею своих гражданских прав и обязанностей по выполнению условий договоров, заключенных с пользователями услуг связи в соответствии с Правилами оказания услуг местной, внутризональной, междугородной и международной телефонной связи, утв. Постановлением Правительства РФ от 18.05.2005 № 310.

Для реализации заключенных Компанией договоров на оказание услуг сети передачи данных путем выхода по сети передачи данных на телефонную сеть общего пользования ОАО «Дальсвязь» выделен специальный ресурс номеров, которые не являются телефонными абонентскими номерами:

- 1.000 номеров, начинающихся на 33-6X-XX;
- 10.000 номеров, начинающихся на 47-XX-XX.

Из 10.000 номеров в диапазоне 33-XX-XX, все, кроме 1.000 номеров в диапазоне 33-6X-XX, пользуются услугой местной телефонной связи и внутризональной телефонной связи. Все номера диапазона 47-XX-XX, а также 1.000 номеров в диапазоне 33-6X-XX, пользуются услугой связи сети передачи данных для целей передачи голосовой информации. Из всего диапазона номеров 33-XX-XX и 47-XX-XX по условиям акции 2.733 абонента могут воспользоваться неограниченным объемом

внутризоновых соединений на номера абонентов сети фиксированной телефонной связи и на прямые (городские) номера абонентов сотовых операторов Амурской области.

Согласно заключенных договоров, эти номера являются дополнительным абонентским номером (номером, однозначно определяющим (идентифицирующим) технические и программные средства узла связи сети местной телефонной связи, позволяющие осуществлять переадресацию входящих вызовов), на которые подключается услуга связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации. Следует отметить, что для оказания данной услуги абонентский телефонный номер не обязателен, выход на сеть передачи данных может происходить и путем набора любого идентификационного номера, в том числе и IP – адреса, присвоенного абоненту (скайп).

Выделение специальных дополнительных абонентских номеров (33-6X-XX; 47-XX-XX) упрощает схему (соединение) входящих звонков с телефонной сети других абонентов на сеть передачи данных вызываемого абонента.

Абоненты услуг сети передачи данных 33-6X-XX 47-XX-XX ®

Исходящие звонки – по передаче данных для целей голосовой информации ®

Абоненты услуг местной телефонной связи всех операторов связи, осуществляющих оказание услуг местной телефонной связи на территории Амурской области ®

Входящие звонки – абонента услуг связи местной телефонной сети ®

Абоненты услуг сети передачи данных 33-6X-XX 47-XX-XX.

Оказываемые ОАО «Дальсвязь» посредством разных технологий услуги связи являются не идентичными услугами. На регулирование разных видов услуг связи применяются разные нормы права, в том числе для регулирования услуг связи для целей передачи голосовой информации применяются специальные нормы права в области связи с учетом специфики оказания данного вида услуг связи - «Правила оказания услуг связи по передаче данных», утв. Постановлением Правительства РФ от 23.01.2006 № 32. Данные Правила оказания услуг признают за Компанией возможность прямой (не сопряженной с какими-либо ограничениями) реализации её гражданских прав и обязанностей, направленных на внесение изменений в договоры в период с <...> по <...> в одностороннем порядке, поскольку они связаны с существенным улучшением для абонентов условий исполнения договоров.

Указанные действия по внесению изменений в условия договоров относятся к сфере договорных отношений между Компанией и определенным кругом лиц – конкретными абонентами-гражданами, с которыми на момент размещения данной информации уже были заключены договоры и представляют собой действия по формированию имиджа ОАО «Дальсвязь» на рынке оказания услуг телефонной связи.

3. ОАО «Дальсвязь» предприняло все меры для доведения до абонентов всех видов услуг достоверной и полной информации о проводимой акции. При доведении информации об акции во всех материалах озвучивался номер службы

информационной поддержки, по которому можно узнать подробности и выяснить, действует ли данная акция для каждого конкретного абонента.

Кроме того, формирование выборки абонентской базы по биллингу для размещения информационных сообщений на квитанциях осуществляется по критерию отнесения абонентов к тому или иному населенному пункту. На территории г. Благовещенска, в том числе в микрорайонах города, заключены договоры с абонентами (потребителями) как на услуги местной телефонной связи, так и услуги сети передачи данных для целей передачи голосовой информации, в связи с чем, информация о действии акции «Безлимитная область» была размещена на счетах всех абонентов г. Благовещенска. Цель размещения информации об акции на счетах абонентов – стимулирование:

- потребителей услуг местной телефонии к переходу на ТП «Безлимитный» с возможностью АПУС;
- потенциальных потребителей к подключению услуги местной телефонной связи на ТП «Безлимитный с возможностью АПУС.

В данной связи нельзя признать обоснованным возбуждение антимонопольным органом в отношении Компании дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку вся существенная информация для абонентов, пользователей услуги местной телефонной связи, о рекламируемой ОАО «Дальсвязь» услуге, об условиях ее приобретения была доступна потребителям рекламы.

В связи с отсутствием признаков состава правонарушения ОАО «Дальсвязь» законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу подлежит прекращению.

Вышеназванные утверждения представителей ОАО «Дальсвязь» и ОАО «Ростелеком» отклоняются по следующим основаниям.

Данная информация Компании является именно рекламой, поскольку была адресована неопределенному кругу лиц: как уже существующих абонентов ОАО «Дальсвязь», так и иных физических лиц, не являющихся абонентами Компании, но потенциальных потребителей услуг Компании, которые в период проведения вышеназванной акции заключат с ОАО «Дальсвязь» договоры на оказание услуг связи, в том числе и рекламируемых акцией «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!».

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»: не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с лицензией серии <...> № <...>, выданной <...>, ОАО «Дальневосточная компания электросвязи» разрешается предоставление услуг местной и внутризоновой телефонной связи в период с <...> по <...>. Условия оказания услуг по данной лицензии регламентируются «Правилами оказания услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи»,

утв. Постановлением Правительства РФ от 18.05.2005 № 310.

Согласно лицензии № <...>, выданной <...>, ОАО «Дальсвязь» имеет право на оказание услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации в период с <...> по <...>, в том числе на территории Амурской области. Условия оказания услуг по указанной лицензии регламентируются «Правилами оказания услуг связи по передаче данных», утв. Постановлением Правительства РФ от 23.01.2006 № 32.

Из пояснительных по применению тарифов к Приказам ОАО «Дальсвязь» от <...> № <...>, от <...> № <...>, от <...> № <...> «О внесении изменений и дополнений в Единый Прейскурант «Тарифы на услуги электросвязи и прочие услуги, оказываемые населению и организациям ОАО «Дальсвязь»» следует, что:

в период с 15 февраля по 30 апреля 2010 г. проводится централизованная акция «Безлимитная внутризональная связь!» (рабочее название): для существующих и **НОВЫХ** абонентов (физических лиц) местной телефонной связи, находящихся на тарифном плане «Безлимитный» с возможностью АПУС, в абонентскую плату вышеуказанного тарифного плана входит неограниченный объем, в том числе для Амурского филиала: - местных телефонных соединений; - внутризональных телефонных соединений за исключением соединений на абонентов сотовой связи, использующих федеральные номера;

продлен до 31 июля 2010 г. период действия акции «Безлимитный(ая) край (область)»;

настоящим приказом продлевается период действия акции до 31.01.2011.

<...> года ОАО «Дальсвязь» (Амурским филиалом ОАО «Дальсвязь») заключен договор об оказании услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации и услуг местной телефонной связи с абонентом <...>, проживающей в <...>, тарифный план: «Безлимитный». Из пункта 1.1 данного договора следует, что услуга местной телефонной связи заключается в выделении абоненту дополнительного абонентского номера.

Согласно копии квитанции ОАО «Дальсвязь» от <...>, <...> необходимо было оплатить за оказанные в апреле 2010 года Компанией услуги, в том числе за внутризональные соединения автоматическим способом (по коду 41647) на сумму <...>.

Из копий кассовых чеков ОАО «Дальсвязь» от <...> и от <...> следует, что у абонента <...> домашний телефон, начинающийся с 33-6.

Представители Управления Роскомнадзора по Амурской области письменно (исх. № <...> от <...>, вх. № <...> от <...>, № <...> от <...>, № <...> от <...>) и устно в ходе рассмотрения дела № Р-5/12 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пояснили, что какими именно услугами связи пользуется конкретный абонент, можно судить по договору, заключенному с этим абонентом, а также по объектам связи, которые оператор связи (ОАО «Дальсвязь») использует для предоставления услуг конкретному абоненту. Абонентам домашних телефонов, номера которых начинаются с 33 и 47, услуги местной и внутризональной телефонной связи ОАО «Дальсвязь» **оказывает**.

так как при оказании услуг телефонной связи указанным абонентам неизбежно используется и играет «центральную роль» программный коммутатор Essenta Softswitch (по сути, представляет собой современную телефонную станцию с расширенными возможностями), который в 2009 году введен в эксплуатацию именно для целей местной телефонной связи по лицензии № <...>. Без данного объекта связи (устройства) телефонная (голосовая связь) абонентов домашних телефонов, номера которых начинаются с 33 и 47, на сегодняшний день невозможна. Следовательно, если даже в договоре есть какая-то недоговоренность, возражения ОАО «Дальсвязь», что указанным абонентам оказываются только услуги по передаче данных с целью передачи голосовой информации, не состоятельны. В подтверждении вышеуказанных выводов Управление Роскомнадзора по Амурской области приобщило к своему письму копии документов, представленных в их адрес ОАО «Дальсвязь», а именно: <...>.

Следовательно, абоненты ОАО «Дальсвязь», у которых домашние телефоны установлены на территории г. Благовещенска Амурской области и начинаются с 33-6X-XX (1.000 номеров диапазона) и с 47-XX-XX (все номера данного диапазона) – являются пользователями как услуг местной телефонной связи, так и услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации.

Из буквального толкования данной рекламы Компании, вышеназванные абоненты ОАО «Дальсвязь», которыми выбран тарифный план «Безлимитный», могут сделать вывод, что на них распространяется действие акции «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», что и произошло с <...>.

Вместе с тем, Амурским УФАС России установлено, что данная акция ОАО «Дальсвязь» не распространяется на вышеперечисленных абонентов ОАО «Дальсвязь», у которых домашние телефоны установлены на территории г. Благовещенска Амурской области и начинаются с 33-6 и с 47, именно постольку, поскольку они являются пользователями как услуг местной телефонной связи, так и услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации. Данные сведения в рекламе Компании не были указаны.

Кроме того, Амурским УФАС России учтено, что указанные представителями ОАО «Дальсвязь» примечания к рекламным материалам по акции: в радиороликах вообще отсутствуют, а в остальных рекламах - нанесены мелким шрифтом.

Следовательно, Комиссией Амурского УФАС России в ходе рассмотрения дела № Р-5/12_2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, установлено, что ОАО «Дальсвязь» в рекламе своей акции для жителей Амурской области - «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!» сообщало о бесплатных звонках по Амурской области на все домашние телефоны и на мобильные с городским номером для пользователей домашних телефонов с тарифным планом «Безлимитный» (в период с февраля 2010 по январь 2011 года). В указанной рекламе отсутствовала часть существенной информации о нераспространении данной акции на абонентов Благовещенских домашних телефонов, начинающихся с 33-6 и с 47, при этом искажался смысл информации и тем самым потребители рекламы вводились в заблуждение.

То есть, данная реклама не соответствует требованиям части 7 статьи 5

Федерального закона «О рекламе» и в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодатель. Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем данной рекламы является ОАО «Дальневосточная компания электросвязи» (Амурский филиал ОАО «Дальневосточная компания электросвязи»), место нахождения: <...> (<...>), ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>, являющееся по состоянию на 2010 г. действующим юридическим лицом, Амурский филиал ОАО «Дальсвязь» поставлен на учет в налоговом органе по месту нахождения филиала (представительства) на территории Российской Федерации –<...>: <...>.

Амурское УФАС России считает, что ОАО «Дальсвязь» (Амурский филиал ОАО «Дальсвязь»), являясь рекламодателем данной рекламы, имело возможность внести в неё всю необходимую и существенную информацию о рекламируемой для жителей Амурской области акции «Безлимитная область! Звони с домашнего по области без ограничений!», об условиях участия в ней, чтобы при этом не искажался смысл информации и не вводились в заблуждение потребители рекламы, что исключило бы нарушение требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняло для этого необходимых мер.

Установлено, что ОАО «Дальсвязь» с 01.04.2011 прекратило свою деятельность в связи с реорганизацией в форме присоединения к ОАО «Ростелеком», место нахождения: <...> юридический адрес: <...> (Амурский филиал ОАО «Ростелеком» - место нахождения: <...>), ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>.

В силу частей 4 и 7 статьи 2.10 КоАП РФ:

при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к административной ответственности за совершение административного правонарушения привлекается присоединившее юридическое лицо;

в случаях, указанных в [частях 3 - 6](#) настоящей статьи, административная ответственность за совершение административного правонарушения наступает независимо от того, было ли известно привлекаемому к административной ответственности юридическому лицу о факте административного правонарушения до завершения реорганизации.

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»: нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В ходе рассмотрения данного дела об административном правонарушении представитель ОАО «Ростелеком» письменно (исх. <...> от <...>) и устно поддержала и настаивала на ранее данных Компанией и Обществом пояснениях, дополнительно сообщила, что:

ОАО «Ростелеком» устранены обстоятельства, послужившие основанием для

возбуждения производства по делу до составления протокола и привлечения Общества к административной ответственности. Согласно приказу ОАО «Дальсвязь» от <...> № <...>, Амурским филиалом Компании приказом от <...> № <...> утверждена акция «Безлимитный край!» (или «Безлимитная область!») на период с <...> по <...> указанная акция распространяется и на абонентов тарифного плана «Безлимитный» услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации (SIP-телефония), в том числе и на абонентов, подключенных на один из тарифных планов линейки «Optix» и «Развлекательный безлимит». Согласно акции для существующих и новых абонентов (физических лиц) местной телефонной связи, находящихся на тарифном плане «Безлимитный» в абонентскую плату входит неограниченный объем:

- местных телефонных соединений;
- внутризональных телефонных соединений за исключением соединений на абонентов сети подвижной радиотелефонной связи, использующих номер из ресурса нумерации географически неопределяемых зон нумерации (одиннадцатизначный номер в коде DEF),

Применение тарифа к оказываемым услугам телефонной связи происходит автоматически для всех абонентов тарифного плана «Безлимитный», как тех, с кем ранее были заключены договоры, так и новых абонентов (физических лиц). Полагают, что с введением в силу приказа от <...> № <...> нарушения в области законодательства о рекламе – на момент рассмотрения административного дела нарушение устранено, поскольку указанная акция распространяется на всех абонентов тарифного плана «Безлимитный» без ограничений.

Усматривается наличие оснований для прекращения производства по делу. Согласно статье 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения. Вместе с тем, из материалов дела усматривается, что предполагаемое правонарушение было совершено в апреле 2010 года. В связи с чем полагают, что сроки для привлечения к ответственности – истекли.

Наличие смягчающих обстоятельств и обстоятельств для применения санкции в виде устного предупреждения в силу малозначительности правонарушения. Одним из принципов привлечения к ответственности является правовой принцип индивидуализации, который выражается в том, что при привлечении лица к административной ответственности, учитывается не только характер правонарушения, степень вины нарушителя, но и обстоятельства смягчающие и отягчающие ответственность. В материалы дела представлены доказательства того, что:

- действия Общества не направлены на продолжение нарушения, ОАО «Ростелеком» приняло меры к устранению допущенных нарушений;
- отсутствует причинение 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 –

имущественный ущерб. <...> был сделан перерасчет начислений в размере <...> руб. и <...> руб. – начисления уменьшены за предоставление услуг связи именно на те суммы, которые <...> оспаривала. Иные заявления, жалобы о некорректном применении тарифа отсутствуют.

Полагают, что в действиях ОАО «Ростелеком» отсутствует существенная угроза охраняемым общественным отношениям, а также не имеет места пренебрежительное отношение Общества к исполнению своих обязанностей в сфере оказания услуг связи. Таким образом, при формальности наличия всех признаков состава правонарушения полагают, что последнее само по себе не содержит каких-либо существенных угроз охраняемым общественным отношениям, что является основанием для применения санкции в виде устного замечания.

В связи с отсутствием признаков состава правонарушения, истечения сроков привлечения к ответственности просят: производство по делу прекратить либо ограничиться устным замечанием в связи с малозначительностью правонарушения.

Доводы представителей ОАО «Дальсвязь» и ОАО «Ростелеком» об отсутствии в действиях Общества нарушений требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» отклоняются по вышеизложенным основаниям.

На основании изложенного, установлены факты нарушения юридическим лицом – **ОАО «Ростелеком» (Амурским филиалом ОАО «Ростелеком»)** -рекламодателем требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Заслушав представителя Общества <...> исследовав материалы дела, в том числе пояснения представителей ОАО «Дальсвязь», ОАО «Ростелеком» и потерпевшей Пушкиной О.В, данные ими в ходе рассмотрения дела № P-5/12 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»), а также дела об административном правонарушении № P-105/2011, установлено, что своими действиями юридическое лицо: **ОАО «Ростелеком» (Амурский филиал ОАО «Ростелеком»)** совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – нарушение законодательства о рекламе. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 статьи 14.3 КоАП РФ, статьями 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 - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Виновность юридического лица ОАО «Ростелеком» (Амурского филиала ОАО «Ростелеком») в совершении данного административного правонарушения подтверждается следующими доказательствами: <...>.

Общество не подлежит освобождению от административной ответственности по статье 2.9. КоАП РФ, поскольку в данном случае характер совершенного им правонарушения и степень вины правонарушителя не свидетельствуют о малозначительности предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

правонарушения. Так, Федеральным законом «О рекламе» установлен порядок общественных отношений в сфере распространения рекламы. Совершенное Компанией административное правонарушение посягает на указанный порядок общественных отношений, причинило вред интересам неопределенного круга лиц (потребителей рекламы) – их законному праву на получение полной и достоверной рекламы, в которой указана вся существенная информация о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, смысл данной информации не искажен и потребители рекламы не вводятся в заблуждение, тем самым, содержит существенную угрозу охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, оценив исследованные доказательства в их совокупности, прихожу к выводу об установлении вины юридического лица – ОАО «Ростелеком» (Амурского филиала ОАО «Ростелеком»).

В силу частей 1 и 2 статьи 4.5 КоАП РФ:

постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев (по делу об административном правонарушении, рассматриваемому судьей, - по истечении трех месяцев) со дня совершения административного правонарушения, за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения;

при длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные [частью 1](#) настоящей статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

Согласно абзацу второму пункта 14 [Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»](#): длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. При этом необходимо иметь в виду, что днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

Вышеназванное административное правонарушение является длящимся, день его обнаружения – 06.10.2010 (день оглашения резолютивной части решения, принятого Комиссия Амурского УФАС России по результатам рассмотрения дела № P-5/12_2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения), поскольку именно в этот день Амурским УФАС России в вышеназванной рекламе Компании было установлено *наличие нарушений* требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Следовательно, срок давности для привлечения к административной ответственности в данном случае, в силу части 2 статьи 4.5 КоАП РФ, исчисляется с 06.10.2010 и на момент рассмотрения дела № P-105/2011 не истек.

При назначении административного наказания юридическому лицу – ОАО

«Ростелеком» (Амурскому филиалу ОАО «Ростелеком»), учитываются конкретные обстоятельства и характер совершенного Обществом административного правонарушения.

При рассмотрении дела обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность юридического лица ОАО «Ростелеком» (Амурского филиала ОАО «Ростелеком»), согласно статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, не установлено. Принято во внимание, что Приказом Амурского филиала ОАО «Дальсвязь от <...> № <...>, изданным во исполнение приказа Общества от <...> № <...>, противоречия в применении вышеназванной акции (тарифа) были устранены: для всех абонентов тарифа «Безлимитный» в абонентскую плату включен неограниченный объем местных и внутризоновых телефонных соединений.

Учитывая вышеизложенное, а также характер совершенного правонарушения,

на основании пунктов 1-3 и 4 статьи 3; части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

руководствуясь частями 4 и 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»; частью 1 статьи 14.3, частями 4 и 7 статьи 2.10, частями 1 и 2 статьи 4.5, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Юридическое лицо – **Открытое акционерное общество междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (Амурский филиал Открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком»)** – рекламодателя, признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и применить меру ответственности **в виде административного штрафа** в размере **150.000 (ста пятидесяти тысяч) рублей**.

Сумму штрафа надлежит уплатить в федеральный бюджет по следующим реквизитам: **Получатель: УФК по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН/КПП 2801031325/280101001, расчетный счет 40101810000000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Амурской обл., БИК 041012001, КБК 16111626000010000140, ОКАТО 10401000000. Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ:

административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее тридцати 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 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ:

неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет

наложение административного штрафа **в двукратном размере** суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»:

судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Согласно части 3 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ:

постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством;

жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 4 статьи 4.1 КоАП РФ:

назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

<...>