

АО «Мегафон Ритейл»

пер. Оружейный, д.41, оф.558

г. Москва, 127006

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде штрафа

по делу № 032/04/14.3-946/2020 об административном правонарушении

«07» августа 2020г. г. Брянск

Заместитель руководителя – начальник отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области Н.А. Новикова, рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный в отношении АО «Мегафон Ритейл» (ИНН 7825695758, г. Москва, пер. Оружейный, д.41, оф.558) в отсутствие лица, уведомленного надлежащим образом

УСТАНОВИЛ:

В Брянское УФАС России поступила жалоба сотрудника ООО «Индормедиа», на корпоративный телефонный номер которого +7-930-724-60-01, принадлежащего клиенту оператора связи ПАО "МЕГАФОН", 17.02.2020г. с короткого номера 5016, без согласия абонента поступило смс – сообщение следующего содержания: «Кэшбэк до 20% с сервисом Бисмартит+. Подарки, скидочные купоны, Билеты...», 17.02.2020г. от MegafonPRO поступило пуш-уведомление следующего содержания: «Кэшбэк до 20% с Бисмартит+подарки, ..», 18.02.2020г. от MegafonPRO поступило пуш-уведомление следующего содержания: «Юмор из сети, новости из жизни. ..», 27.02.2020г. в 15:49 на электронную почту vitkevich65@mail.ru от Мегафон поступило сообщение следующего содержания «...Новое приложение «Мегафон» Получи максимум возможностей.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

Из представленных ПАО "Мегафон" сведений следует, что 03.02.2020г. между ООО "Индормедиа" и ПАО "Мегафон" заключен договор об оказании услуг связи № GF0132306155 с выделением абонентского номера +79307246001, где абонент, которому был выделен абонентский номер <...>, своей подписью подтвердил, что согласен на получение рекламы при использовании услуг.

Однако заявителем к данному заявлению приложен договор об оказании услуг связи № 100217889 от 09.09.2019г., где стоит отметка, что абонент не согласен на получение рекламы при использовании услуг связи.

Брянским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон» сделан запрос с требованием представить письменное обоснование наличия ранее заключенного договора № 100217889 от 09.09.2019г. с ООО «Индормедиа». В ответе ПАО «Мегафон»

представлен иной договор оказания услуг связи, т.е. № GF0132306155 где стоит отметка что абонента согласен на получение рекламы, данный договор подписан представителем общества (абонента), но без печати юридического лица.

Заявителем позже был представлен договор об оказании услуг связи, где стоит отметка, что абонент не согласен на получение рекламы при использовании услуг связи, с печатью и подписью ООО.

В ходе рассмотрения дела, из письменных объяснений ПАО «Мегафон» следует, что между ПАО «Мегафон» (Оператор) и АО «Мегафон Ритейл» (Дилер) заключено Дилерское соглашение, согласно которому дилер от имени оператора обязуется совершать действия, в том числе по заключению договоров об оказании услуг связи.

Согласно дилерскому соглашению дилер обязан осуществлять свою деятельность в соответствии с действующим законодательством РФ. Заполнять полной и достоверной информацией все поля и разделы договоров, оформляемых при подключении абонентов.

Договор № GF0132306155 от 03.02.2020г. также был заключен АО «Мегафон Ритейл», вследствие чего ответственность за отсутствие печати на договоре, а также предоставление ненадлежащего документа несет общество-дилер.

На запрос Брянского УФАС России представить согласие лица на получение рекламной информации, поступившей 27.02.2020 г. в 15:49 на электронную почту vitkevich65@mail.ru следующего содержания «...Новое приложение «Мегафон» Получи максимум возможностей», ПАО «Мегафон» полагает, что направленное заявителю 27.02.2020г. на адрес электронной почты сообщение не является рекламным, а имеет лишь информационный характер. Согласие заявителем на получение данной рекламы не представлено.

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года 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 распространённой 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.

Однако в нарушение указанного требования реклама была распространена посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»

рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с вышеизложенным рекламораспространителем указанной рекламы является АО «Мегафон Ритейл» (ИНН 7825695758, г. Москва, пер. Оружейный, д.41, оф.558).

Частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в распространении рекламы не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Субъектом административного правонарушения является АО «Мегафон Ритейл» (ИНН 7825695758, г. Москва, пер. Оружейный, д.41, оф.558).

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) 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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что общество нарушило ч.1 ст.18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как АО «Мегафон Ритейл» должно было знать и соблюдать рекламное законодательство, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустила нарушение требований действующего рекламного законодательства. У лица имелась возможность для соблюдения рекламного законодательства, однако им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав административного правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, невнимательности при выполнении возложенных обязанностей.

Лицо не представило доказательств, свидетельствующих, что совершение правонарушения обусловлено чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля.

Согласно ст. 3.1. КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Вина лица заключается в том, что имея реальную возможность соблюдения требований законодательства о рекламе, он не принял всех необходимых мер по их выполнению.

Законодательством РФ предусмотрена возможность назначения административного наказания в пределах минимального и максимального размеров санкций с учетом характера совершенного правонарушения, данных о правонарушителе, его материального и финансового положения, а также обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь 38-ФЗ от 13 марта 2006 года «О рекламе», ст. ст. 14.3., 29.9., 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать АО «Мегафон Ритейл» (ИНН 7825695758, г. Москва, пер. Оружейный, д.41, оф.558) нарушившим ч.1 ст.14.3 КоАП.

2. Применить к АО «Мегафон Ритейл» (ИНН 7825695758, г. Москва, пер. Оружейный, д.41, оф.558) меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100000 (сто тысяч) рублей** за распространение рекламной информации по сетям электросвязи, с нарушением требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

Назначение платежа: административный штраф по постановлению Брянского УФАС России о наложении штрафа об административном правонарушении.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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 в районный суд.

В соответствии со ст. 31.1. КоАП РФ постановление вступает в законную силу по истечении десятидневного срока с момента получения постановления о

наложении штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 32.2. КоАП 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 КоАП.

Согласно ст. 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим КоАП, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа лицу надлежит представить в Брянское УФАС России копии платежных документов.

Заместитель руководителя –

начальник отдела естественных монополий

и рекламы Н.А. Новикова