

**Постановление по делу № 20-17/рш**  
**об административном правонарушении**

28 февраля 2018 года г. Саратов

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области <...>, рассмотрев материалы дела № 20-17/рш в отношении Публичного акционерного общества «МТС»(ИНН: 7740000076, место регистрации 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4, далее – ПАО «МТС») о совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

**УСТАНОВИЛ:**

На рассмотрении дела об административном правонарушении присутствует защитник ПАО «МТС» по доверенности <...>.

В адрес Саратовского УФАС России поступило обращение <...> о распространении рекламного СМС-сообщения без предварительного согласия абонента на номер сотового телефона <...>рекламы следующего содержания:

«Не упустите! 100 минут всего за 50 р. Минуты можно расходовать при нахождении в дом. регионе на звонки абонентам МТС России и остальным операторам дом. региона. Срок действия: 14 дней. Подключить:\*111\*561# Предложение действительно до 19/06/2017 (вкл.). Инфо: 1117145 (бесплатно)».

П. 1 [ст. 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) определено, что рекламой является 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.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Вместе с тем распространяемая посредством СМС-сообщений информация о дополнительных услугах, предлагаемых операторами сотовой связи абонентам, с которыми у них заключен договор на оказание услуг, может рассматриваться в качестве рекламы, если такая услуга выступает в качестве объекта рекламирования. В том числе должна относиться к рекламе следующая информация:

- предложение обратиться на мобильный сервис (портал), в том числе подключение или использование которого не требует внесения разовой или абонентской платы, если посредством данного сервиса (портала) абоненту за дополнительную плату может быть предоставлен мобильный контент или дополнительные услуги.

Данная позиция находит отражение в письмах Федеральной антимонопольной службы от 13 июня 2013 г. № АК/22976/13 и от 25 июня 2013 г. № АК/24455/13.

В ходе рассмотрения дела были представлены возражения на протокол об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № П/2-06/0164 от 28.11.2017) и возражения на протокол об административном правонарушении по делу № 20-17/рш (исх. № п/2-06/00182 от 07.12.2017) из которых следует, что ПАО «МТС» считает согласие <...>. на получение рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, а также согласие на получение информации об изменении действующих тарифов на услуги ПАО «МТС» полученным, письменного заявления об отказе получения рекламы от Заявителя не поступало, подключенных услуг по запрету приема рекламных сообщений не было, а также, в соответствии с пунктом 7.6 условий оказания услуг подвижной связи «МТС», абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения информационных рассылок, рекламы от Оператора и/или его партнеров, распространяемых по сетям связи, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг, в том числе, путем осуществления прямых контактов с Абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия предусмотрена действующими нормативно-правовыми актами. Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления Оператору соответствующего письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью Договора, либо иным способом, установленным оператором. Согласие считается отозванным Абонентом с момента получения Оператором указанного в настоящем пункте заявления.

Данный довод не может быть принят в силу того, что согласно пункту 7.6 указанных выше условий, абонент вправе выразить свое согласие на распространение рекламы, однако в договоре о предоставлении услуг МТС (далее – Договор), заключенном с <...>, такое согласие не выражено, а так же ПАО «МТС» не представило любое другое доказательство, однозначно свидетельствующее о получении такого согласия от гр. <...>. Возможность выразить согласие по пункту 7.6 не может свидетельствовать о его наличии.

В представленных возражениях на протокол об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № П/2-06/0164 от 28.11.2017), по мнению ПАО «МТС», направленное гр. <...>. SMS-сообщение не является рекламой, в связи с отсутствием неопределенного круга лиц и привлечения внимания к услуге.

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель

ПАО «МТС» отказалась от данного довода.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9 - 10.2, 12 статьи 5, статьями 7 - 9, 12, 14 - 18, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, частями 7 - 9 статьи 24, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного, ПАО «МТС», являясь рекламодателем рекламной информации, распространенной путем направления рекламного СМС-сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента рекламы следующего содержания: «Не упустите! 100 минут всего за 50 р. Минуты можно расходовать при нахождении в дом. регионе на звонки абонентам МТС России и остальным операторам дом. региона. Срок действия: 14 дней. Подключить:\*111\*561# Предложение действительно до 19/06/2017 (вкл.). Инфо: 1117145 (бесплатно)», совершило 17.06.2017 на территории г. Саратова, Саратовской области, административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Защитником ПАО «МТС» были представлены возражения на протокол об административном правонарушении (исх. П/2-06/00182 от 07.12.2017), из которых следует, что ПАО «МТС» считает возможным квалифицировать указанное выше правонарушение как малозначительное, в виду отсутствия существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В указанных пояснениях ПАО «МТС» ссылается на добровольное исполнение ПАО «МТС» до вынесения постановления по делу об административном правонарушении, выданного Саратовским УФАС России предписания в рамках дела № 7-17/р в целях смягчения административной ответственности.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем в ст. 2.9. КоАП РФ, как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Из разъяснения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащегося в пункте 18 постановления Пленума от 2 июня 2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений [пункта 18](#) настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям по указанному правонарушению заключается в пренебрежительном отношении ПАО «МТС» к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Общественная опасность правонарушения состоит в том, что указанные действия привели к нарушению требований ч.1 ст. 18 Закона о рекламе.

Таким образом, указанное правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность в силу ст. 4.2 КоАП РФ признаётся добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения выданного ПАО «МТС» в рамках дела №7-17/р.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность является неоднократное совершение однородного административного правонарушения (вступившие в законную силу: постановлением по делу № 08-28/А254-16 от 02.12.2016 о наложении административного штрафа по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

постановление по делу № 04-5/2-9-1799 от 17.06.2016 о наложении административного штрафа по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Применить к ПАО «МТС» (ИНН: 7740000076, место регистрации 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) меру административной ответственности, предусмотренную ч.1 ст. 14.3 в виде административного штрафа за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении на номер <...> без предварительного согласия абонента рекламы следующего содержания: «Не упустите! 100 минут всего за 50 р. Минуты можно расходовать при нахождении в дом. регионе на звонки абонентам МТС России и остальным операторам дом. региона. Срок действия: 14 дней. Подключить:\*111\*561# Предложение действительно до 19/06/2017 (вкл.). Инфо: 1117145 (бесплатно)», в размере 150 000 (ста пятидесяти тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

---

Сумма штрафной санкции за нарушение законодательства о рекламе зачисляется по следующим реквизитам:

#### **Получатель:**

ИНН 6450014580, КПП 645501001,

УФК по Саратовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области),

КБК 161 116 260000 16 000 140

УИН 16112022800001121125

#### **Банк получателя:**

Отделение Саратов г. Саратов,

БИК 046311001 Расчетный счет 40101810300000010010.

## Назначение платежа:

Штраф № 20-17/рш от 28.02.2017

---

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

В соответствии с ч.ч. 1 и 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, обжалуется в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления <...>