

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-78/2021 об административном правонарушении

«12» марта 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) А. В. Логошин, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-78/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (ИНН 7713076301) (далее – ПАО «Вымпелком») <...> (далее – <...>), в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России С. А. Лисенко, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие должностного лица ПАО «Вымпелком» <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 25 января 2021 года № 036/05/18-1419/2020 Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «Получите в Газпромбанке кредит наличными до 5 млн. руб. от 5,9% годовых! Подайте заявку на grb.ru/beecashs или приходите в отделение банка. Успеете воспользоваться предложением до 20.11.2020. Подробнее: 88003006090. Банк ГПБ (АО). Лицензия ЦБ РФ №354. Не оферта.», распространённая посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> (<...>) в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» от ПАО «Вымпелком» признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 25 января 2021 года № 036/05/18-1419/2020 установлено следующее. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) на основании заявления гражданина <...> (вх. № 01-12/1935 от 18 ноября 2020 года), проведена проверка на предмет соответствия законодательству РФ о рекламе следующей рекламы:

- «Получите в Газпромбанке кредит наличными до 5 млн. руб. от 5,9% годовых! Подайте заявку на grb.ru/beecashs или приходите в отделение банка. Успеете воспользоваться предложением до 20.11.2020. Подробнее: 88003006090. Банк ГПБ (АО). Лицензия ЦБ РФ №354. Не оферта.», распространявшейся посредством SMS-рассылки на мобильный номер заявителя гр. <...> в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» (далее – рассматриваемая реклама).

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

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что

такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несёт рекламораспространитель.

Учитывая, что объектом рекламирования в спорной рекламе является продукт банка «Газпромбанк», акционерное общество «Газпромбанк» (ИНН 7744001497) (далее – АО «Газпромбанк») являлось предполагаемым рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/8599 от 25.11.2020 года) АО «Газпромбанк» сообщило о наличии договорных отношений с ПАО «ВымпелКом» (договор возмездного оказания услуг «Билайн» № 763300927 от 23.09.2020 года), согласно которому ПАО «ВымпелКом» осуществляет рассылку пользователям услуг подвижной радиотелефонной связи Оператора в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе с соблюдением положений части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (с соблюдением условия о получении предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, радиотелефонной связи), чьи согласия действительны на момент рекламно-информационной рассылки.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301) является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/8600 от 25.11.2020 года) ПАО «ВымпелКом» не смогло предоставить доказательства наличия у Общества предварительного согласия абонента <...> <...> на получение рассматриваемой рекламы (вх. 01-11/4523 от 07.12.2020 года).

Учитывая изложенное, распространение рекламы посредством SMS-рассылки в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года на абонентский номер <...> с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» осуществлялось ПАО «Вымпелком» с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

18 декабря 2020 года Определением о возбуждении дела № 036/05/18-1419/2020 (исх. № 03-16/9203 от 18.12.2020 года) в отношении ПАО «Вымпелком» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение назначено на 11 часов 00 минут (мск) 12 января 2021 года в здании Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

12 января 2020 года на рассмотрение дела № 036/05/18-1419/2020 ПАО «Вымпелком» не явилось (уведомлено надлежащим образом).

Вместе с тем, в ответ на Определение о возбуждении дела № 036/05/18-1419/2020 (исх. № 03-16/9203 от 18.12.2020 года) ПАО «Вымпелком» сообщило (вх. 01-11/05 от 11.01.2021 г.) об отсутствии дополнений к письменному ответу (вх. 01-11/4637 от 16.12.2020 г.), предоставленному Обществом ранее.

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

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

В ходе рассмотрения заявления гр. <...> и возбужденного по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе дела № 036/05/18-1419/2020 рекламораспространитель не смог предоставить доказательства, что рассматриваемая реклама распространялась при наличии предварительного

согласия абонента.

Таким образом, распространение рекламы посредством SMS-рассылки на номер <...> в 16:45 (мск.) 12.11.2020 года с указанием в адресной строке отправителя «Gazprombank» от ПАО «Вымпелком» осуществлялось с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела подтверждается, ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7707049388) не отрицается, что Общество является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ, под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях/.../.

Согласно информации предоставленной ПАО «ВымпелКом», должностным лицом, которое на момент распространения ненадлежащей рекламы отвечало за соблюдение ФЗ «О рекламе» является – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «ВымпелКом» <...>.

Исходя из изложенного, именно <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «ВымпелКом» обязан организовать/обеспечить соблюдение ПАО «ВымпелКом» требований законодательства РФ о рекламе.

Должность <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «ВымпелКом» на момент распространения ненадлежащей рекламы занимал <...>.

Таким образом, <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «ВымпелКом» <...>, осуществив действия связанные с ненадлежащим контролем за распространением ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

02 марта 2021 года в отношении должностного лица ПАО «Вымпелком» <...>

составлен протокол № 036/04/14.3-78/2021 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-78/2021, возбужденное в отношении должностного лица ПАО «Вымпелком» <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 12 марта 2021 года в 11 часов 30 минут (мск.).

На рассмотрение дела 12 марта 2021 года должностное лицо – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> не явился (уведомлен надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

Воронежским УФАС России установлено, что должностное лицо – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> имел возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе при выполнении своих должностных обязанностей, однако в нарушение данных требований не проконтролировал должным образом распространение ненадлежащей рекламы. Должностное лицо – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» обязан/а осуществлять свои полномочия добросовестно, не нарушая требований закона. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей должностное лицо несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, факт совершения административного правонарушения и вина должностного лица – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> являются установленными и доказанными.

Действия <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...>, образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 указанного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Письмом Воронежского УФАС России (исх. № 03-16/877 от 15.02.2021 г.) у территориальных органов ФАС России была запрошена информация о привлечении должностного лица – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с предоставленной информацией, должностное лицо – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> привлекался к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ: Осмким УФАС России - 21.05.2020 г.; Удмуртским УФАС России - 21.08.2020 г. и

15.01.2021 г.; Башкортостанским УФАС России - 25.01.2021 г. Указанный факт является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 12.11.2020 года.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и применить меру наказания в виде административного штрафа в размере 5 000 (пяти тысяч) рублей.

2. Направить копию настоящего постановления для исполнения должностному лицу – <...> экспертизы и поддержки корпоративных решений и сервисов ПАО «Вымпелком» <...>.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ БАНКА РОССИИ/УФК по Воронежской области г. Воронеж

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

ИНН: 3664022568

КПП: 366601001

Р/с: 03100643000000013100

Кор/с: 40102810945370000023

БИК ТОФК: 012007084

КБК: 1611 160 114 101 000 3140

ОКТМО: 20701000

УИН: 16100500000000888003

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.