

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 178

о назначении административного наказания

25.09.2015

ДЕЛО № 12515-К/06-2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении публичным акционерным обществом «МегаФон» (далее - ПАО «МегаФон»), ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, зарегистрированным в качестве юридического лица 17.06.1993 Комитетом по внешним связям Администрации Санкт-Петербурга, расположенным по адресу: 115035, г. Москва, Кадашевская набережная, д. 30 (Ульяновское региональное отделение Поволжского филиала ПАО «МегаФон» расположено по адресу: 432046, г. Ульяновск, ул. Жуковского, д. 65), правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии представителя общества Г<...> (доверенность, паспорт),

УСТАНОВИЛ:

По заявлению общества с ограниченной ответственностью «ТАКСА» (далее - ООО «ТАКСА») Ульяновским УФАС России приказом от 23.01.2015 № 01 возбуждено дело № 11784/06-2015 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «УДАЧА» пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»).

В целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения указанного дела ПАО «МегаФон» в возможно короткие сроки, но не позднее 03.06.2015, надлежало представить в Ульяновское УФАС России (предварительно на адрес электронной почты: to73@fas.gov.ru либо по факсу: 41-32-03) информацию (с документальным её подтверждением) относительно того, с каким лицом обществом (оператором связи) заключен договор, на основании которого осуществлен доступ в сеть Интернет по IP-адресам, указанным в запросе, а также MAC-адрес устройства, с

которого был осуществлен доступ.

Запрошенная информация ПАО «МегаФон» в Ульяновское УФАС России не представлена.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. ПАО «МегаФон» направлено извещение (исх. № 5501-06 от 26.08.2015) о том, что составление протокола об административном правонарушении по части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по факту непредставления информации по запросу управления назначено на 11.09.2015 в 14 час. 00 мин. в Ульяновском УФАС России (дело № 12515-К/06-2015). Указанное извещение направлено ПАО «МегаФон» по адресу места регистрации (115035, г. Москва, Кадашевская набережная, д. 30) заказным письмом с уведомлением № 43202089034555 от 27.08.2015, которое получено обществом 01.09.2015, а также в адрес Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала общества (432046, г. Ульяновск, ул. Жуковского, д. 65) - заказным письмом с уведомлением № 43202089034517 от 27.08.2015, которое получено 28.08.2015.

11.09.2015 ПАО «МегаФон» представлены письменные возражения на протокол (вх. № 6345 от 11.09.2015), в которых содержится ссылка, в том числе, на часть 3 статьи 25 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которой информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами. К такой тайне отнесена и тайна связи, установленная статьями 53 и 63 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Федеральный закон «О связи»). Следовательно, представление подобного рода сведений должно происходить в порядке и по основаниям, предусмотренным статьями 53, 63, 64 Федерального закона «О связи», а также с обязательным учётом правовой позиции Конституционного суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2003 № 345-О, и позиции Конституционного суда Российской Федерации, указанной в определении от 21.10.2008 № 528-О-О.

Также ПАО «МегаФон» сообщило, что информацию о конкретных абонентах (пользователях), использовавших динамические IP-адреса, невозможно установить только лишь из заключенных с абонентами договоров. Такая информация может быть получена оператором связи только с помощью средств связи (через информацию о сессиях абонентов из протоколов соединений), что относит их к охраняемой Конституцией Российской Федерации (далее - Конституция РФ) тайне связи, ограничение которой возможно только на основании решения суда. Для доступа к подобного рода сведениям необходимо получение судебного решения. Антимонопольный орган вправе обратиться с запросом без судебного решения в случае проверки информации в отношении конкретного абонента, в объёме сведений, указанных в статье 53 Федерального закона «О связи», а также с согласия самого абонента.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ПАО «МегаФон», в присутствии представителя общества по доверенности Г<...>, составлен протокол об административном правонарушении № 378 от 11.09.2015 по части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 378 от

11.09.2015 и определение от 11.09.2015 о назначении рассмотрения дела № 12515-К/06-2015 на 25.09.2015 в 14 час. 20 мин. вручены под роспись представителю общества Г<...> 11.09.2015, а также направлены исх. № 5963-06 от 11.09.2015 ПАО «МегаФон» по адресу места регистрации общества (115035, г. Москва, Кадашевская наб., д. 30) заказным письмом с уведомлением № 43206890635307 от 14.09.2015, которое получено адресатом 18.09.2015.

На рассмотрение дела 25.09.2015 представителем ПАО «МегаФон» <...> представлены (вх. № 6762 от 25.09.2015) копии бухгалтерского баланса общества по состоянию на 30.06.2015, отчёта о финансовых результатах деятельности общества за 1-е полугодие 2015 года, расчёта оценки стоимости чистых активов ПАО «МегаФон» по состоянию на 30.06.2015, промежуточной сокращенной консолидированной (неаудированной) финансовой отчетности ПАО «МегаФон» за шесть месяцев по 30 июня 2015 года, а также банковские реквизиты общества.

Из материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11784/06-2015 и дела об административном правонарушении № 12515-К/06-2015 усматривается следующее.

По запросу Ульяновского УФАС России в целях рассмотрения дела № 11784/06-2015 ПАО «МегаФон» в возможно короткие сроки, но не позднее 03.06.2015, надлежало представить в управление (предварительно на адрес электронной почты: to73@fas.gov.ru либо по факсу: 41-32-03) информацию (с документальным её подтверждением) относительно того, с каким лицом обществом (оператором связи) заключен договор, на основании которого осуществлен доступ в сеть Интернет в следующее время с предоставлением следующего ip-адреса, а также MAC-адрес устройства, с которого был осуществлен указанный доступ:

Ip-адрес	Дата, время, часовой пояс
85.26.233.118	(11/aug/2014:15:51:24 +0400)
	(11/aug/2014:15:51:37 +0400)
	(11/aug/2014:15:51:49 +0400)
	(11/aug/2014:15:51:50 +0400)
	(11/aug/2014:15:51:36 +0400)

Указанное письмо-запрос направлено ПАО «МегаФон» (исх. № 3423-06 от 27.05.2015) заказным письмом с уведомлением № 43206886637339 от 28.05.2015, которое получено 29.05.2015.

07.07.2015, то есть через 1 месяц и 4 дня после установленного антимонопольным органом срока, Ульяновским региональным отделением Поволжского филиала ПАО «МегаФон» в Ульяновское УФАС России представлен ответ (исх. № 5/7-06-сео-исх-00618/15 от 06.07.2015, вх. № 4696 от 07.07.2015), из которого следует, что сведения об абонентах, которым выделяются IP-адреса для доступа в сеть Интернет ПАО «МегаФон», составляют тайну связи. Информацию о конкретных

абонентах (пользователях), использовавших динамические IP-адреса, возможно установить только с помощью средств связи (через информацию о сессиях абонентов из протоколов соединений), что относит их к охраняемой Конституцией РФ тайне связи, ограничение которой возможно лишь на основании решения суда.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 64 Федерального закона «О связи» операторы связи обязаны предоставлять уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, информацию о пользователях услугами связи и об оказанных им услугах связи, а также иную информацию, необходимую для выполнения возложенных на эти органы задач, в случаях, установленных федеральными [законами](#). Операторы связи обязаны обеспечивать реализацию установленных федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, требований к сетям и средствам связи для проведения этими органами в случаях, установленных федеральными законами, мероприятий в целях реализации возложенных на них задач, а также принимать меры по недопущению раскрытия организационных и тактических приемов проведения указанных мероприятий. Однако органы Федеральной антимонопольной службы не относятся к государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации.

В соответствии с ч.ч. 1, 3 ст. 25 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом [тайну](#)), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях. Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом [тайну](#), представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами.

Согласно ч. 6 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции» в ходе рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган вправе запрашивать у коммерческих организаций и некоммерческих организаций, их должностных лиц, федеральных органов исполнительной власти, их должностных лиц, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, их должностных лиц, органов местного самоуправления, их должностных лиц, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, их должностных лиц, а также государственных внебюджетных фондов, их должностных лиц,

физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне, банковской тайне, коммерческой тайне или об иной охраняемой законом тайне документы, сведения, пояснения в письменной или устной форме, связанные с обстоятельствами, изложенными в заявлении или материалах.

В соответствии с ч. 1 ст. 26 Федерального закона «О защите конкуренции» информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну и полученная антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежит разглашению, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Из приведенных норм закона следует, что Федеральным законом «О защите конкуренции» антимонопольному органу предоставлено право запрашивать документы без каких-либо ограничений по составу и объему, необходимой для осуществления антимонопольным органом его задач и функций информации. При этом антимонопольным органом могут быть запрошены только документы, имеющие отношение к нарушению антимонопольного законодательства и касающиеся определенных лиц. К подобного рода информации относится и информация, предусмотренная, в том числе Федеральным законом «О связи», поскольку это прямо не запрещено приведенными нормами Федерального закона «О защите конкуренции». Данный довод подтверждает и упоминаемая в возражениях ПАО «МегаФон» (вх. № 6345 от 11.09.2015) часть 3 статьи 25 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которой информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами. Иными словами, несмотря на особый статус данной информации - она в любом случае представляется в антимонопольный орган.

Непредставление ПАО «МегаФон» запрошенных Ульяновским УФАС России в установленный антимонопольным органом срок сведений препятствует полному, всестороннему и объективному рассмотрению дела № 11784/06-2015, срок рассмотрения которого ограничен, а также нарушает права лиц, участвующих в деле, в том числе заявителя - ООО «ТАКСА».

Следует отметить, что ни Федеральный закон «О защите конкуренции», ни Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» не содержат прямого указания на отсутствие полномочий антимонопольных органов запрашивать у операторов связи сведения об абонентах - физических лицах.

В силу [части 1 статьи 53](#) Федерального закона «О связи», [пункта 1 статьи 3](#), [статьи 7](#) Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» сведения об абонентах, как персональные данные по общему правилу, не подлежат раскрытию операторами связи перед третьими лицами.

В то же время нормами федерального законодательства предусмотрены случаи обязательного представления персональных данных в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Согласно [части 1 статьи 53](#), [части 1 статьи 64](#) Федерального закона «О связи» представление третьим лицам сведений об абонентах-гражданах может осуществляться только с их согласия, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным [законом](#) и другими федеральными законами.

Операторы связи обязаны предоставлять уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, информацию о пользователях услугами связи и об оказанных им услугах связи, а также иную информацию, необходимую для выполнения возложенных на эти органы задач, в случаях, установленных федеральными законами.

Антимонопольный орган же наделен таким правом в силу [статьи 25](#) Федерального закона «О защите конкуренции», при этом гарантией соблюдения установленных законом ограничений в предоставлении персональных данных является [статья 26](#) данного закона, которой установлена обязанность антимонопольного органа по соблюдению коммерческой, служебной и иной охраняемой законом тайны, а также ответственность органа и его сотрудников.

Аналогичная позиция изложена в постановлении Верховного Суда Российской Федерации от 03.08.2015 по делу № 302-АД15-5171, учитываемом в ходе рассмотрения настоящего дела по аналогии права.

Ульяновское УФАС России критично относится к доводу ПАО «МегаФон» о нарушении при представлении спорной информации статьи 23 Конституции РФ, закрепляющей право граждан Российской Федерации на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, а также на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ульяновское УФАС России никоим образом не вмешивается в частную, личную либо семейную жизнь граждан, не запрашивает информацию о телефонных, почтовых, телеграфных или каких-либо иных сообщениях, переписке и, тем более, об их содержании, объёме, количестве и т.п. Антимонопольный орган запросил информацию, которая касается непосредственно осуществления предпринимательской деятельности (не личной либо частной жизни того или иного гражданина) и затрагивает интересы привлечённых к участию в деле № 11784/06-2015 хозяйствующих субъектов. С конкретного IP-адреса в конкретное указанное в запросе управления время на сайте www.udacha73.ru осуществлялось размещение, а также редактирование и удаление информации, которая, по мнению Ульяновского УФАС России, содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, в частности, является недобросовестной конкуренцией, которой пункт 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» признает действия, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. К слову, именно недобросовестная конкуренция не допускается Конституцией РФ (часть 2 статьи 34).

Согласно части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление или несвоевременное

представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных [частями 3, 4 и 7](#) настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных [частью 8](#) настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 1 500 до 2 500 рублей; на должностных лиц - от 10 000 до 15 000 рублей; на юридических лиц - от 50 000 до 500 000 рублей.

Таким образом, публичным акционерным обществом «МегаФон» совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом правонарушение выразилось и в том, что ответ на запрос Ульяновского УФАС России ПАО «МегаФон» представлен с существенным нарушением установленного срока (более одного месяца).

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что данное правонарушение совершено против порядка управления. Кроме того, из-за непредставления ПАО «МегаФон» запрашиваемой антимонопольным органом информации, Ульяновское УФАС России не имеет возможности рассмотреть в полном объеме дело № 11784/06-2015, срок рассмотрения которого ограничен, что, кроме прочего, нарушает права заявителя - ООО «ТАКСА».

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ПАО «МегаФон», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере порядка управления, государственного регулирования конкурентной среды. Согласно пунктам 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного 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. Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях публичного акционерного общества «МегаФон» наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить публичному акционерному обществу «МегаФон» административное наказание в виде штрафа в размере 50 000 (Пятьдесят тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140.

ОКТМО 45384000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 21.12.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2

КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

И.И. Спиридонов