

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**  
**о назначении административного наказания**  
**по делу № 033/04/14.3-188/2021 об административном правонарушении**

23 апреля 2021 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России Ш, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-15/2020, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ПАО «МобильныеТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124. Юр. адрес: 109147, город Москва, Марксистская улица, 4),

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021 в отношении ПАО «МобильныеТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») по факту нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», установленного решением Комиссии Владимирского УФАС по делу № 033/05/18-1186/2020 от 20.01.2021г. и выразившегося в распространении 26.10.2020 в 09:00 на абонентский номер Б с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) посредством рекламного смс – сообщения с предложением услуг предоставления потребительских займов без согласия абонента, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Определение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования от 10.03.2021 №02/1175-мсв направлено ПАО «МТС» по месту его нахождения и получено представителем общества 18.03.2021 (уведомление о вручении почтового отправления с идентификатором \*\*\*\*\*).

Согласно протоколу об административном правонарушении от 09.04.2021 составленного в присутствии представителя ПАО «МТС» Б., действующей на основании доверенности № \*\*\*\*\*, ПАО «МТС» вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021 получена представителем ПАО «МТС» на руки.

Определением от 09.04.2021 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021, рассмотрение дела назначено на 23 апреля 2021 года на 14 часов 00 минут.

Определение от 23.04.2021 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении направлено в адрес ПАО «МТС» заказным письмом с уведомлением (номер почтового идентификатора \*\*\*\*\*).

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела №033/04/14.3-188/2021 об административном правонарушении получено представителем ПАО «МТС» (уведомление о вручении почтового отправления с идентификатором \*\*\*\*\*).

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-188/2021 об административном правонарушении лицо, привлекаемое к административной ответственности, извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии Владимирского УФАС России от 20.01.2021 по делу № 033/05/18-1186/2020 и выразилось в

следующем.

Комиссия Владимирского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 033/05/18-1186/2020 установила факт распространения ненадлежащей рекламы путем направления рекламного смс- сообщения с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) с предложением потребительского займа 26.10.2020 в 09:00, на номер абонента Б без его согласия, что содержит нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области рассматривается заявление гр. Б. (вх. № 481-кол от 06.11.2020г.) по факту поступления 26.10.2020 в 09:00 на его абонентский номер +7\*\*\*\*\* рекламного смс - сообщения с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) с предложением потребительского займа.

Заявитель указывает на нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно данным реестра российской системы и плана нумерации, номер заявителя +7\*\*\*\*\* выделен оператору ПАО «МобильныеТелеСистемы» (далее ПАО «МТС»).

В целях установления рекламодателя и рекламораспространителя указанного объявления, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области был сделан запрос в адрес оператора связи ПАО «МобильныеТелеСистемы» (исх. № 02/6364-мсв от 06.11.2020) .

В ответ на данный запрос (вх. № 8008 от 20.11.2020) была получена информация, что указанное смс-сообщение поступило на абонентский номер с номера «RostPension», что подтверждается данными автоматизированной системы расчетов ПАО «МТС». Наряду с этим, ПАО «МТС» было указано следующее. Между ПАО «МТС» и Б. 22.02.2002 заключен договор оказания услуг связи с выделением абонентского номера +79\*\*\*\*\*. Неотъемлемой частью заключенного договора являются условия МТС и выбранный абонентом тарифный план. Ч. 1 ст. 45 Федерального закона «О связи» от 07.07.2003 N 126-ФЗ установлено, что договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором. В соответствии с п. 1.1 Условий оказания услуг подвижной связи «МТС» (далее - Условия), данные Условия устанавливаются Оператором связи самостоятельно, являются публичной офертой и могут быть приняты абонентом не иначе как путем присоединения к ним в целом. Условия, а также предложения об их изменении размещаются на сайте оператора связи. При заключении договора абонент выразил согласие с Условиями. Согласно п. 4.1 Условий, перечень услуг, оказываемых абоненту, определяется выбранным абонентом тарифным планом с учетом иных услуг , заказанных абонентом дополнительно в соответствии с действующими предложениями оператора и/или третьих лиц. Согласно п. 7.6 Условий, абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения информационных рассылок 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 получения такого согласия предусмотрена действующими нормативными 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 с момента получения оператором указанного заявления. По данным автоматизированной системы расчетов ПАО «МТС», до 09.11.2020 на абонентском номере Б. была подключена услуга «Отказ от получения email-рассылок с выгодными предложениями МТС». По состоянию на 20.11.2020 иных запретов на прием смс/ммс сообщений у Б. не установлено.

Также ПАО «МТС» в указанном письме сообщило, что лицом, сформировавшим и

определившим содержание смс - сообщения с предложением потребительского займа, является КПК «Ростпенсион» (ИНН 4345471181). КПК «Ростпенсион» является пользователем продукта МТС Маркетолог (автоматизированный сервис для создания и управления распространением рекламных материалов) на условиях, содержащихся в публичной оферте на оказание услуги «Рекламная кампания в Сервисе». Согласно разделу 3 указанной оферты, Услуга оказывается только клиентам, прошедшим идентификацию посредством заполнения анкеты в личном кабинете с указанием банковских реквизитов. Во исполнение указанного предложения КПК «Ростпенсион» заполнил анкету в личном кабинете, произвел заказ услуги путем формирования последней в личном кабинете. На основании полученного заказа от КПК «Ростпенсион» ПАО «МТС» оказало услуги с использованием сервиса.

ПАО «МТС» указывает, что обязанность получения от получателя рассылки согласия на получение рекламных материалов ПАО «МТС» исполнена, по состоянию на 20.10.2020 отказа абонента Б. от получения информационных рассылок, рекламы от оператора и/или его партнеров, распространяемых по сетям связи не поступало.

Владимирским УФАС России был направлен запрос (исх. № 02/6701-мсв от 23.11.2020) в адрес КПК «Ростпенсион». В ответ на данный запрос (вх. № 8302 от 02.12.2020). КПК «Ростпенсион» сообщило, что смс – рассылка была осуществлена сервисом МТС Маркетолог. КПК «Ростпенсион» также указало, что руководствовалось п. 5.2.4 договора – оферты, в соответствии с которым ПАО «МТС» обязуется до начала оказания услуги получить от получателя согласие на получение рекламных материалов».

В ответе на запрос Владимирского УФАС России (исх. № 02/6997-мсв от 04.12.2020) ПАО «МТС» сообщило следующую дополнительную информацию (вх. №8657 от 14.12.2020). Обязанность получения согласия абонентов на распространение рекламы по сетям электросвязи установлена ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», вступившим в силу с 01.07.2006. Положения Федерального закона от 18.07.1995 N 108-ФЗ «О рекламе», действующего до 01.07.2006 указанной обязанности не содержали. В соответствии со ст. 422 ГК РФ, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров. Положения о получении предварительного согласия абонента на рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи, изложенные в ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» введены Федеральным законом от 21.07.2014 №272-ФЗ, вступившим в силу 21.10.2014. Договор между ПАО «МТС» и Заявителем заключен 22.02.2020, т. е. до вступления в силу Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»

Федерального закона от 21.07.2014 №272-ФЗ. ПАО «МТС» указывает, что принятие в дальнейшем Федерального закона «О рекламе», установившего обязанность получения согласия абонентов на распространение рекламы по сетям электросвязи, не может быть основанием для возложения соответствующей обязанности на ПАО «МТС» в рамках договора от 22.02.2002, поскольку указанным законом не было предусмотрено придание ему обратной силы.

Данных, свидетельствующих о получении ПАО «МТС» от Б. согласия на получение рекламных материалов, определенно свидетельствующих о волеизъявлении конкретного лица на получение соответствующей информации, не представлено. Сведения об отсутствии отказа Б. от получения рекламных материалов не могут быть приняты как выражение согласия абонента. При этом, бланк договора о предоставлении услуг сети сотовой

радиотелефонной связи, приложение «А» к указанному договору от 22.02.2002 не содержат сведений о выражении абонентом согласия на получение рекламных материалов.

Наряду с изложенным, антимонопольный орган исходит из следующего. В соответствии с п. 3.5 Условий, в случаях, когда необходимость получения согласия от абонента предусмотрена действующими нормативными правовыми актами, подписывая настоящий договор, абонент – юридическое лицо выражает согласие на предоставление доступа к услугам связи, оказываемым другими операторами, на использование сведений об абоненте, в том числе на их предоставление третьим лицам, на получение информационных рассылок, рекламы по сетям электросвязи от оператора, в том числе о товарах/работах/услугах и иных объектах рекламирования и/или объектах информирования третьих лиц. Абонент вправе отозвать свое согласие в порядке, указанном в пп.7.4, 7.5, 7.6 Условий. В отношении физических лиц соответствующих положений не установлено.

В соответствии с п. 7.6 Условий, абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения информационных рассылок, рекламы от оператора, в том числе о товарах/работах/услугах и иных объектах рекламирования и/или объектах информирования третьих лиц, распространяемых по сетям электросвязи, а также на использование сведений об абоненте в целях продвижения товаров/работ/услуг/иных объектов информирования, в том числе путем осуществления прямых контактов с абонентом с помощью средств связи, когда необходимость получения такого согласия предусмотрена действующими нормативными правовыми актами. В случае, когда оператор является рекламораспространителем, согласие на получение рекламы означает согласие абонента на получение, в том числе рекламы о товарах/работах/услугах и иных объектах рекламирования третьих лиц. 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 с момента получения оператором указанного заявления.

В соответствии с п. 1 Оферты на оказание Услуги «Рекламная кампания» в Сервисе (далее - Оферта), Получатель – лицо, которое выразило и не отозвало согласие на получение рекламных материалов. Целевая аудитория – совокупность абонентов, не отозвавших своего согласия на получение рекламных материалов, выбранных с использованием таргетинга для проведения конкретной рекламной кампании. Таргетинг – набор критериев, заданных клиентом, на основании которых клиентом осуществляется выбор целевой аудитории среди абонентов для оказания клиенту услуги в соответствии с условиями данной оферты. Перечень возможных критериев устанавливается ПАО «МТС».

В соответствии с п. 3.4.1 Оферты, клиент формирует в личном кабинете заказ, указывая желаемый объем, срок оказания и иные параметры услуги. В соответствии с п. 3.4.4 Оферты, МТС. Получив заказ от Клиента, оказывает услуги с использованием сервиса. В соответствии с п. 3.5.1 Оферты, заказ в отношении каждого смс – сообщения считается исполненным с момента отправки смс – сообщения с оборудования оператора. Наряду с этим, в соответствии с п. 5.2.4 Оферты, ПАО «МТС» обязуется до начала оказания услуги получить от получателя согласие на получение рекламных материалов.

Исходя из этого, клиент сервиса обладает возможностью выбора лишь критериев отбора получателей рекламной информации, а не конкретных абонентов, которым будет направлена рекламная информация, в соответствии с чем у клиента также отсутствует возможность установления наличия или отсутствия согласия абонента на получение рекламных материалов.

По указанному факту распространения рекламы 17 декабря 2020 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/18-1186/2020 в отношении - ПАО «МобильныеТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124. Юр. адрес: 109147, город Москва, Марксистская улица, 4) как рекламораспространителя., по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение № 02/7272-мсв от 17.12.2020 и назначена дата рассмотрения дела на 15 января 2021 года.

15 января 2021 года состоялось рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 033/05/18-1186/2020, возбужденное в отношении ПАО «МобильныеТелеСистемы». На рассмотрении дела присутствовал представитель ПАО «МобильныеТелеСистемы» Б., действующей на основании доверенности \*\*\*\*\*. На рассмотрении дела представитель ПАО «МобильныеТелеСистемы» заявил ходатайство о передаче дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 033/05/18-1186/2020 по подведомственности. Комиссия, посовещавшись на месте, приняла решение об отказе в удовлетворении данного ходатайства ввиду следующего. На основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 (действовавшим до 31.12.2020), ФАС России наделяет территориальные органы ФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе. Письмом ФАС России исх. от 12.11.2020 №ДФ/98602/20 в соответствии с указанным положением ФАС России наделило Владимирское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе по обращению Б. (вх. № ФАС России ВХ039520). Данное правило поддержано также действующими на момент рассмотрения ходатайства Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, на основании п. 7 которых Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Также, представитель ПАО «МобильныеТелеСистемы» представил пояснения по факту спорного рекламного объявления. Между ПАО «МТС» и Б. 22.02.2002 заключен договор оказания услуг связи с выделением абонентского номера +7\*\*\*\*\*. Согласно п. 7.6 Условий, абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения информационных рассылок 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 получения такого согласия предусмотрена действующими нормативными 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. По данным автоматизированной системы расчетов ПАО «МТС», до 09.11.2020 на абонентском номере Б. была подключена услуга «Отказ от получения email-рассылок с выгодными предложениями МТС» в связи с чем Б. было известно о возможности отказа от получения рекламных сообщений. По состоянию на 20.11.2020 иных запретов на прием смс/ммс сообщений у Б. не установлено. Обязанность получения согласия абонентов на распространение рекламы по сетям электросвязи установлена ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», вступившим в силу с 01.07.2006. Положения Федерального закона от 18.07.1995 N 108-ФЗ «О рекламе», действующего до 01.07.2006 указанной обязанности не содержали. Положения о получении предварительного согласия абонента на рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи, изложенные в ст. 44.1 Федерального

закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» введены Федеральным законом от 21.07.2014 №272-ФЗ, вступившим в силу 21.10.2014. Договор между ПАО «МТС» и Заявителем заключен 22.02.2020, т. е. до вступления в силу Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе». ПАО «МТС» указывает, что принятие в дальнейшем Федерального закона «О рекламе», установившего обязанность получения согласия абонентов на распространение рекламы по сетям электросвязи, не может быть основанием для возложения соответствующей обязанности на ПАО «МТС» в рамках договора от 22.02.2002. Иные нормативные акты, свидетельствующие о наличии у оператора связи обязанности направлять запросы после заключения договора об оказании услуг связи с абонентом о предоставлении согласия на получения рекламных материалов, по мнению ПАО «МТС», отсутствуют.

Исследовав материалы дела № 033/05/18-1186/2020, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, распространенная посредством вышеуказанного рекламного звонка на абонентский номер +791120184041, отвечает всем признакам рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, формирует и поддерживает интерес потребителей к услугам предоставления потребительских займов.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о

рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В письме ФАС России N АК/16266 от 28.04.2011 "О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе" разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Таким образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому принадлежит телефонный номер, выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламодатель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Реклама потребительского займа, распространенная 26.10.2020 в 09:00 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) посредством смс – сообщения была распространена в период действия ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в связи с чем Комиссия приходит к выводу о наличии у оператора связи обязанности по получению предварительного согласия абонента на получение рекламной информации посредством сети электросвязи.

Данных, свидетельствующих о получении ПАО «МТС» от абонента мобильного телефона +79\*\*\*\*\* Б. согласия на получение рекламных материалов, определенно свидетельствующих о волеизъявлении конкретного лица на получение соответствующей информации, не представлено. Сведения об отсутствии отказа Б. от получения рекламных материалов не могут быть приняты как выражение согласия абонента. При этом, бланк договора о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи, приложение «А» к указанному договору от 22.02.2002 не содержат сведений о выражении абонентом согласия на получение рекламных материалов.

Следовательно, реклама, распространенная 26.10.2020 в 09:00 на абонентский номер +7\*\*\*\*\*1 с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) посредством смс – сообщения с предложением услуг предоставления потребительских займов, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ПАО «МТС» осуществило распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер +7\*\*\*\*\*, т.е. определило самостоятельно конечного абонента (получателя рекламы).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований статьи 18 закона несет рекламодатель

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ПАО «МобильныеТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124. Юр. адрес: 109147, город Москва, Марксистская улица, 4)

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о ненадлежащем характере рекламного объявления, распространенного посредством подвижной мобильной электросвязи 26.10.2020 в 09:00 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* рекламного смс - сообщения с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) с предложением потребительского займа без согласия абонента, поскольку при его распространении не соблюдены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях – нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 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.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия ПАО «МобильныеТелеСистемы» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламораспространителем законодательства РФ о рекламе.

Согласно п. 1 ст. 2.5 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Согласно полномочиям на осуществление государственного надзора в сфере рекламы в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ "О рекламе", антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, следует, что поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются: непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются в соответствии с правилами, предусмотренными Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ.

Статья 14.3 КоАП РФ предусматривает ответственность рекламодателя, рекламопроизводителя или рекламораспространителя за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 28.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях административное расследование проводится по месту совершения или выявления административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 29.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

Местом выявления административного правонарушения, совершенного ПАО «МТС» является г. Владимир.

Следовательно в связи с обнаружением достаточных данных, указывающих на

наличие события административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (в рассматриваемом случае нарушение законодательства о рекламе - пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06 N 38-ФЗ "О рекламе"), Владимирским УФАС России было возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021 и проведено административное расследование в отношении ПАО «МТС» .

Таким образом, на основании требований пункта 1 части 1 статьи 28.1, части 4 статьи 28.7 КоАП РФ Владимирское УФАС России провело административное расследование в рамках административного дела № 033/04/14.3-188/2021 по месту выявления административного правонарушения, а именно по факту распространения рекламы ПАО «МТС» с нарушениями требований рекламного законодательства, что послужило основанием к возбуждению указанного дела.

Место совершения административного правонарушения: Владимирская область, г. Санкт - Петербург

Время совершения административного правонарушения: 26.10.2020г

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенного ПАО «МТС», образуют:

- объект административного правонарушения – установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона административного правонарушения - распространение 26.10.2020 в 09:00 на абонентский номер Б. +7\*\*\*\*\* с номера +7\*\*\*\*\* (RostPension) посредством рекламного смс – сообщения с предложением услуг предоставления потребительских займов без согласия абонента в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»;

- субъект административного правонарушения - ПАО «МТС»;

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у ПАО «МТС» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ПАО «МТС». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении , юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021, является добровольное прекращение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, устранение причин, способствовавших совершению нарушения законодательства о рекламе, отсутствие опасности нанесения ущерба жизни и здоровью граждан.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных

статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

В соответствии с п. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с п. 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с [частью 3.2](#) настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса.

С учетом характера и последствий административного правонарушения, степени вины ПАО «МТС» его имущественного и финансового положения основания для назначения административного штрафа Обществу ниже нижнего предела отсутствуют.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021 не выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности ПАО «МТС» к числу субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно п. 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 « о некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Действия ПАО «МТС» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы

потребителей на получение надлежащей информации.

Владимирское УФАС России, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ПАО «МТС» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ПАО «МТС», с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, считаю возможным назначить административный штраф в пределах нижней границы суммы штрафа, предусмотренной ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-188/2021 вынесено присутствии представителя ПАО «МТС» Б., действующей на основании доверенности \*\*\*\*\*.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 18, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

#### ПОСТАНОВИЛА:

Признать ПАО «МобильныеТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124. Юр. адрес: 109147, город Москва, Марксистская улица, 4) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.