

ПАО «ВымпелКом»
127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта,
д.10, стр.14.

Обособленное подразделение
ПАО «ВымпелКом» г. Уфа
450078, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Революционная, д. 96/4

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу № 002/04/14.3-549/2023 об административном
правонарушении

07.04.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № 002/05/18-2259/2022 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе» и материалы административного дела № 002/04/14.3-549/2023 в отношении «ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 1027700166636, ИНН: 7713076301, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д.10, стр.14) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (УФАС по РБ) поступило обращение физического лица о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В своём обращении Заявитель сообщил, что 18.10.2022 года в 18:08 получил на телефонный номер <...> нежелательное смс-сообщение от абонента с буквенным обозначением «5koleso» следующего содержания:

«Шиномонтаж рядом с домом «5Колесо». Записаться: <https://beel.ink/Tahek>».

В рамках рассмотрения поступившего заявления, УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи (ПАО «ВымпелКом») для получения сведений (документов и материалов) подтверждающих факт поступления смс-сообщения заявителю в указанное время и дату от указанного лица, принадлежность абонентского номера <...> заявителю, а также информацию о владельце номера телефона буквенного обозначения «5koleso» (исх. № ЮД/11559/22 от 31.10.2022).

ПАО «ВымпелКом» посредством электронной почты представлен ответ на запрос антимонопольного органа (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022). Оператор связи подтвердил факт принадлежности абонентского номера <...> заявителю, а также факт поступления смс-сообщения в указанное время и дату от указанного лица. Кроме этого, оператор связи также сообщил, что указанное смс-сообщение отправлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора №845944482 от 19.09.2022 года.

Согласно письменным пояснениям ПАО «ВымпелКом», рекламодателем является ООО «5Колесо», рекламодателем - ПАО «ВымпелКом». Ответственность за проверку наличия согласия абонента на получение смс-рассылки в данной ситуации возлагалась на рекламодателя (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022).

13.12.2022 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-2259/2022 по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 15924/22 от 24.10.2022;

• Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

– ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 1027700166636, ИНН:7713076301);

– ООО «5Колесо» (ОГРН: 1161690092849; ИНН: 1657223559).

Рассмотрение дела назначено на 29.12.2022 года.

27.12.2022 года от ПАО «ВымпелКом» посредством электронной почты поступили письменные пояснения и документы (вх. № 20040-ЭП/22).

29.12.2022 года заседание Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2259/2022 проходит с использованием систем ВКС, в присутствии представителя ООО «5Колесо» - <...> (доверенность № б/н от 27.12.2022, ходатайство о ВКС № 19689-ЭП/22 от 22.12.2022); представителя ПАО «ВымпелКом» - <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022).

Представителями озвучена позиция по делу.

Комиссия определила:

1) Продлить срок рассмотрения дела;

2) Рассмотрение дела отложить на 23.01.2023 года.

23.01.2023 года заседание Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2259/2022 проходит с использованием систем ВКС, в присутствии представителя ООО «5Колесо» - <...> (доверенность № б/н от 27.12.2022, ходатайство о ВКС № 495-ЭП/23 от 17.01.2023); представителя ПАО «ВымпелКом» - <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022, ходатайство о ВКС № 600-ЭП/23 от 18.01.2023).

Представителями озвучена позиция по делу.

Комиссия определила рассмотрение дела отложить на 08.02.2023 года.

08.02.2023 года от ООО «5Колесо» поступили письменные пояснения (вх. № 1946-ЭП/23).

08.02.2023 года заседание Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2259/2022 проходит с использованием систем ВКС, в присутствии представителя

ООО «5Колесо» - <...> (доверенность № б/н от 27.12.2022, ходатайство о ВКС № 1946-ЭП/23 от 08.02.2023); представителя ПАО «ВымпелКом» - <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022).

Представителями озвучена позиция по делу.

Комиссия определила рассмотрение дела отложить на 21.02.2023 года.

17.02.2023 года от ПАО «ВымпелКом» г. Уфа поступили письменные пояснения (вх. № 2528/23).

21.02.2023 года заседание Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2259/2022 проходит с использованием систем ВКС, в присутствии представителя ООО «5Колесо» - <...> (доверенность № б/н от 27.12.2022, ходатайство о ВКС № 1946-ЭП/23 от 08.02.2023); представителя ПАО «ВымпелКом» - <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022).

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама (смс-сообщение), распространенная 18.10.2022 года в 18:08 на телефонный номер <...> от абонента с буквенным обозначением «5koleso» следующего содержания:

«Шиномонтаж рядом с домом «5Колесо». Записаться: <https://beel.ink/Tahek>»,
нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Сотрудниками антимонопольного органа произведен осмотр сайта указанного в тексте смс сообщения - <https://beel.ink/Tahek> (осмотр с приложением фотоматериалов от 22.11.2022).

В ходе осмотра было установлено, что при выполнении входа на страницу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://beel.ink/Tahek> происходит автоматическое перенаправление на другой сайт -

<https://5koleso.pro/kazan/order>, в котором содержится схематичная карта и перечень филиалов компании «5 колесо».

Таким образом, распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования телефонной связи (отправка смс-сообщения на абонентский номер).
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонифицированной.
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке.
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги)/средства индивидуализации юридического лица.

Факт признания рассматриваемой информации рекламной сторонами не оспаривается.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 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 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.

Таким образом, Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламораспространителе, при этом, Заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Из обращения заявителя следует, что рекламное смс-сообщение поступило без его предварительного согласия.

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 рекламодателя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (Пленум № 58).

Поступление рекламы на телефонный номер подтверждается представленными в Башкортостанское УФАС России скриншотами сообщения, содержащих изображение рассматриваемой рекламы, а также сведениями о дате и времени поступления рекламы, его получателе.

Письменными пояснениями от 08.11.2022 ПАО «ВымпелКом» подтверждает факт принадлежности абонентского номера Заявителю, а также факт поступления Заявителю смс-сообщения в указанное время и дату (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022).

Материалами дело установлено, что указанное смс-сообщение направлено Заявителю на основании договора №845944482 от 19.09.2022 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «5Колесо». Условиями данного договора предусмотрено, в частности следующее:

- ПАО «ВымпелКом» (далее – «билайн») обязуется предоставлять ООО «5Колесо» (далее – «Клиент») рекламные, информационные, консультационные и иные услуги (далее – «Услуги»), условия предоставления и стоимость которых указаны в Дополнительных соглашениях или Приложениях к настоящему Договору и Бланках заказов на Услуги, либо размещены на официальном сайте Билайн в сети Интернет по адресу www.beeline.ru (далее – «Сайт Билайн»), а ООО «5Колесо» обязуется оплачивать указанные Услуги (п. 1.1 Договора №845944482 от 19.09.2022 года);

- билайн обязуется оказывать, а ООО «5Колесо» обязуется оплачивать услугу «Таргетированные SMS рассылки» (далее – «Услуги»), в рамках которой осуществляется рассылка SMS и PUSH сообщений на абонентские телефонные номера потенциальных и/или действующих клиентов и/или партнеров Клиента, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи билайн (п. 1.1 Дополнительного соглашения №1 от 19.09.2022 года к Договору №845944482 от 19.09.2022 года);

- билайн по заказу ООО «5Колесо» предоставляет дополнительные услуги, которые заключаются в отправке SMS сообщений на абонентские телефонные номера потенциальных и/или действующих клиентов и/или партнёров ООО «5Колесо», являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи (п. 1.1 Дополнительного соглашения №1 от 19.09.2022 года к Договору №845944482 от 19.09.2022 года);

- ООО «5Колесо» самостоятельно определяет содержание SMS и PUSH сообщений. ООО «5Колесо» обеспечивает соблюдение требований действующего законодательства РФ и редакционной политики билайн при формировании текста SMS и PUSH сообщений и гарантирует, что SMS и PUSH сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством РФ (п. 5.2 Дополнительного соглашения №1 от 19.09.2022 года к Договору №845944482 от 19.09.2022 года) (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022).

Таким образом, именно ПАО «ВымпелКом» выступает лицом, осуществляющим распространение рекламных смс-сообщений в рамках указанного договора и на Общество возложена обязанность получения предварительного согласия на направление рекламы от абонентов. Данный факт Обществом не оспаривается.

Комиссия Башкортостанского УФАС России не соглашается с доводом ПАО «ВымпелКом» о наличии согласия на получения рекламы от Заявителя.

Из пояснений ПАО «ВымпелКом» (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022) следует, что Заявитель выразил свое согласие на направление ему рекламных сообщений в момент заключения абонентского договора с оператором связи 04.05.2019 года. Указанный договор состоит из 2-х частей:

- бланка, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере, заказанных абонентом услугах, выбранном абонентом тарифном плане и тому подобных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующих условия, на которых будут оказываться услуги связи;

- текста публичных условий договора, которые, в соответствии со статьей 426 ГК РФ, являются одинаковыми для всех потребителей.

В связи с отсутствием копии договора с Заявителем от 04.05.2019 года, ПАО «ВымпелКом» представляет условия публичного Договора об оказании услуг связи «Билайн» и абонентами и действовавшие на момент заключения договора с Заявителем.

Согласно вышеуказанным письменным пояснениям ПАО «ВымпелКом»: *«Данные Условия являются неотъемлемой частью договора об оказании услуг связи «Билайн».*

Согласно п. 2.1 Условий, действующих в настоящее время, договор заключается путем подписания бланка договора абонентом и оператором или уполномоченным им лицом. Бланк договора об оказании услуг связи «Билайн» является типовой формой.

В соответствии с ч. 1 п. 3.2 Условий ПАО «ВымпелКом» вправе вносить изменения в условия договора направлением абоненту соответствующих предложений (в том числе путем смс-сообщений или размещения соответствующей информации на сайте Общества в сети Интернет, или путем публикаций в средствах массовой информации, или другими способами). При этом если в течение 15 дней с даты получения абонентом указанного сообщения или размещения соответствующей информации/публикации ПАО «ВымпелКом» не получит письменный полный либо частичный отказ абонента от принятых таких изменений и/или абонент не использует свои права, предусмотренные п. 2.3 Условий, то это означает согласие абонента с указанными изменениями.

Настоящим сообщаем, что в Российской Газете №216 (5040) от 17.11.2009 была размещена публикация обновленной версии договора об оказании услуг связи «Билайн» (представляем). Условия оказания услуг связи «Билайн» в данной редакции включали п. 9, в соответствии с которым абонент, соглашаясь с условиями договора в настоящей редакции, выражает свое согласие на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в случаях, когда необходимость

такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. При этом указанный выше пункт Условий предусматривал для абонентов возможность отказаться от получения рекламной информации.

Таким образом, <...>, подписав договор об оказании услуг связи «Билайн» от 04.05.2019 г., подтвердила, что ознакомлена и согласна с условиями оказания услуг связи «Билайн». Отказ <...> от принятых изменений в условиях оказания услуг связи «Билайн», опубликованных в Российской Газете №216 (5040) от 17.11.2009, в адрес Общества не поступал. Соответственно, ПАО «ВымпелКом», как оператор и как рекламодатель, получило согласие абонента <...> (абонентский номер +) на получение рекламы при использовании услуг связи.

Кроме того, в случае изменения текста публичных условий договора и размещения его на сайте, а также продолжения абонентом использования услуг связи, с учетом публичности договора, абонент соглашается с новой редакцией публичных условий договора. Таким образом, на всех абонентов ПАО «ВымпелКом» в настоящее время распространяется действующая редакция условий оказания услуг связи.

Поскольку, текст публичных условий оказания услуг связи в период времени с 04.05.2009 года по настоящее время менялся, в действующей редакции условий положения в части получения рекламных сообщений звучит следующим образом:

8.13. Абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе и рассылки по сети подвижной связи, осуществляемой по инициативе Оператора.

Согласие на получение рекламной информации может быть выражено Абонентом в процессе получения Услуг, в порядке, установленном Оператором.

Под рекламной информацией в рамках настоящего пункта понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования (в том числе, когда объектом рекламирования является третье лицо), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. К рекламной информации не относится информация об Операторе и Услугах, доведение которой до Абонента Оператором обязательно в соответствии с Федеральным законом №126-ФЗ от 07.07.2003 года «О связи», Правилами и другими нормативными документами в их развитии.

Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных Услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц.

В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации и рассылки условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения

Сторон при условии, что Абонент:

- *подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора;*
- *откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.*

Согласно пункту 21 Правил оказания услуг телефонной связи (утв. постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 №1342), Договор заключается в письменной форме или путем совершения конклюдентных действий, позволяющих достоверно установить волеизъявление абонента в отношении заключения договора».

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной, обратное может привести к злоупотреблениям со стороны рекламодателя рекламы, стремящегося любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям законности.

Согласно Условиям оказания услуг связи «Билайн»: «п. 2.1. Договор заключается путем принятия Абонентом условий Договора в полном объеме, в письменной форме одним из следующих способов: 1) путем подписания бланка Договора Абонентом и Оператором или уполномоченным им лицом в двух экземплярах; 2) путем совершения действия однозначно подтверждающего волеизъявление абонента на принятие условий оферты и заключение Договора в виде проставления Абонентом собственноручной подписи на экране графического устройства Оператора; 3) иным способом, предусмотренным действующим законодательством или Договором для письменной формы договоров. Допускается заверение Договора и документов, оформляемых при исполнении Договора, со стороны Оператора средствами механического воспроизведения подписи.

П. 8.13. Абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе и рассылках по сети подвижной связи, осуществляемой по инициативе Оператора. Согласие на получение рекламной информации может быть выражено Абонентом в процессе получения Услуг, в порядке, установленном Оператором. Под рекламной информацией в рамках настоящего пункта понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования (в том числе, когда объектом рекламирования является третье лицо), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. К рекламной информации не относится информация об Операторе и Услугах, доведение которой до Абонента Оператором обязательно в

соответствии с Федеральным законом № 126–ФЗ от 7 июля 2003 г. «О связи», Правилами и другими нормативными документами в их развитие. Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных Услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц. В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации и рассылок условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения Сторон при условии, что Абонент: - подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора; - откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.

Из представленных сведений следует, что абонент может отказаться от получения рекламной информации, как при заключении договора, так и при его дальнейшем исполнении. Однако, копия договора, заключенного с абонентом <...> ПАО «ВымпелКом» не представлена. Соответственно, Комиссия не располагает сведениями о том, что в момент заключения договора, абонентом не было выражено несогласие на получение рекламной информации. Комиссия также отмечает что представленные в материалах дела

Между тем, как уже отмечалось выше, бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламораспространителе, при этом, Заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Учитывая изложенное, Комиссия Башкортостанского УФАС России не усматривает достаточных оснований считать, что согласие абонента у оператора связи имелось, поскольку соответствующее документальное и объективное подтверждение в материалах дела отсутствует (копия договора с абонентом от 04.05.2019 года). Иных сведений ПАО «ВымпелКом» не представлено.

Таким образом, данная реклама нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламораспространителя.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что ПАО «ВымпелКом» выступило рекламораспространителем указанной рекламы. Данный факт Обществом не оспаривается.

В части несоответствия проводимой проверки требованиям Постановления Правительства Российской Федерации от 10.03.2022 № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля», Управление ФАС по Республике Башкортостан отмечает.

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий:

- 1) федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы;
- 2) возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При этом в силу пункта 4 части 3 статьи 1 Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» для целей данного Закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе.

На основании изложенного, действие Постановления Правительства РФ от 10.03.2022 № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля» не распространяется на порядок возбуждения и рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пуская и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО «ВымпелКом» не выдавать, так как Обществом представлены пояснения и доказательства, что на абонентский номер <...> установлен запрет на информационные рассылки (вх. № 16775-ЭП/22 от 08.11.2022), а Заявителем доказательства повторного получения рекламной информации (после обращения в антимонопольный орган) не представлено.

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена 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.

Согласно статье 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

В действиях ПАО «ВымпелКом» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, УФАС по РБ в адрес ПАО «ВымпелКом» направлено уведомление о составлении протокола (от 10.03.2023 исх. № 2381/23). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 28.03.2023 года.

28.03.2023 года на составлении протокола путем использования систем видеоконференц-связи (ходатайство о ВКС вх. № 4705/23 от 27.03.2023) присутствовала <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022) представитель ПАО «ВымпелКом». Представителем озвучена позиция, представлены письменные возражения (вх. № 4704/23 от 27.03.2023).

Рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 07.04.2023 года.

07.04.2023 года на рассмотрении дела присутствовала <...> (доверенность № ЦР-22-934 от 21.12.2022) представитель ПАО «ВымпелКом». Представителем озвучена позиция, представлены пояснения (вх. № 5344/23 от 06.04.2023).

Антимонопольная служба отмечает, что позиция и пояснения Общества, в рамках административного дела, аналогична позиции представленной ранее в материалы дела по рекламе 002/05/18-2259/2022. Данные доводы были исследованы

Комиссией и отклонены.

Событие административного правонарушения вменяемое ПАО «ВымпелКом» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Объектом рассматриваемого правонарушения являются отношения в области получения потребителями надлежащей рекламы, соответствующей требованиям законодательства о рекламе.

Субъект правонарушения - ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 1027700166636, ИНН: 7713076301, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д.10, стр.14).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется в неприятии ПАО «ВымпелКом» всех зависящих мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у ПАО «ВымпелКом» реальной возможности предпринять все возможные меры, направленные на недопущение нарушения требований действующего законодательства, в материалы административного дела не представлено. Указанный материал также не содержит доказательств того, что совершение правонарушения было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами либо непреодолимыми для юридического лица препятствиями.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 18.10.2022 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В материалы дела также не представлены исключительные обстоятельства, которые могли бы быть учтены для снижения административного штрафа в рамках части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

В силу части 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.

Обстоятельства смягчающие и отягчающие вину не установлены.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, 4.6, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 1027700166636, ИНН: 7713076301, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д.10, стр.14) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере ста тысяч рублей (100 000 рублей).**

ВНИМАНИЕ! платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа.

Реквизиты для перечисления штрафа:

УИН 16100500000001634021

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России)

ИНН получателя 0274090077

КПП получателя 027401001

Номер казначейского счета 03100643000000010100

ОТДЕЛЕНИЕ-НБ РЕСПУБЛИКА БАШКОРТОСТАН БАНКА РОССИИ//УФК по Республике Башкортостан г. Уфа

ЕКС 40102810045370000067

БИК УФК 018073401

ОКТМО 80701000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

№ постановления 002/04/14.3-549/2023.

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Башкортостанское УФАС России, представив копию платежного документа на адрес электронной почты антимонопольного органа.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 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 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. 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.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

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

Заместитель руководителя

<...>