

ПАО «Мегафон»
115035, г. Москва,
Кадашевская наб., д. 30
ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-4/77-17
«26» января 2017 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев Протокол от 16.01.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-2/77-17, возбужденного в отношении юридического лица — ПАО «Мегафон» (место нахождения: г. Москва, Кадашевская наб., д. 30; дата регистрации — 15.07.2002; ОГРН 1027809169585; ИНН 7812014560; КПП 770601001), в отсутствие законного представителя ПАО «Мегафон», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Московского УФАС России от 08.09.2016 по делу № 3-18-156/77-16 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, в

действиях юридического лица — ПАО «Мегафон», на основании обращения физического

лица по факту распространения на телефонный номер <...> <...> посредством смс-сообщений с

короткого номера «2016» рекламы следующего содержания: «<...>, машина или квартира

за 5 млн рублей? Это ВАША ВОЗМОЖНОСТЬ получить и потратить 5 млн рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megaфон.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», поступившей 11.02.2016 в 15:55;

«Не пора ли Вам <...> сменить телефон на новый iPhone6S? Не упустите шанс! Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megaфон.ru и 0100 (бесплатно)

Ваш Мегафон.», поступившей 07.03.2016 в 17:28; «Внимание <...> Сегодня 08.04.2016 вы

можете выиграть 5 000 000 рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016

1 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megaфон.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», поступившей 08.04.2016 в 13:19, установлен факт нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее — Закон о рекламе).

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств,

адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к

объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ

«О связи», абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или

уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного смс-сообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

В тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Реклама не содержит в себе

указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по

распространению исходя из ее содержания.

В материалах дела не представлено доказательств направления спорного смс-сообщения исключительно в адрес одного физического лица — заявителя.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования

является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот.

Исходя из текста сообщений, в которых содержится информация об условиях розыгрышей призов, следует, что спорная информация направлена на привлечение

внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона <...>, отвечает всем признакам рекламы: распространена

посредством смс-сообщения; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационного сообщения не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого

лица

рекламы.
Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

3

Согласно представленным материалам, абонент не давал согласие на получение рекламы, распространяемой посредством телефонной связи. Более того,

заявитель 20.01.2016 обращался к ПАО «Мегафон» с просьбой прекратить распространение рекламы на телефонный номер <...> (Обращения № 526434370, №526416999).

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно ответу служебной поддержки ПАО «Мегафон» от 20.01.2016 на вышеуказанные обращения, смс-рассылка с коротких номеров, включая номер 2016 была успешно отключена.

Между тем, спорные смс-сообщения поступили абоненту 11.02.2016, 07.03.2016, 08.04.2016, т. е. после отказа от получения рекламной рассылки,

подтвержденного ПАО «Мегафон».

Таким образом, рассматриваемые рекламные сообщения были распространены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Таким образом, распространение спорной рекламы на номер телефона <...> от отправителя «2016» с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащим.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей. При этом законодательно установленное определение распространителя рекламы в зависимости от обязательной осведомленности им относительно ее содержания не поставлено.

Согласно данным, предоставленным ПАО «Мегафон», абонентский номер <...> закреплен за ПАО «Мегафон».

Исходя из вышеизложенного, непосредственное доведение рекламной информации до потребителя осуществляло ПАО «Мегафон» в силу прямого доступа к использованию телефонного номера.

Следовательно, в данном случае имеются все основания считать ПАО «Мегафон» рекламораспространителем в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несут рекламораспространители.

Таким образом, ответственным за распространение рассматриваемой рекламы с нарушением статьи 18 Закона о рекламе является ПАО «Мегафон».

Местом совершения административного правонарушения — г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 11.02.2016

«<...>, машина или квартира за 5 млн рублей? Это ВАША ВОЗМОЖНОСТЬ получить

и

4

потратить 5 млн рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», 07.03.2016 «Не

пора ли Вам <...> сменить телефон на новый iPhone6S? Не упустите шанс! Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш

Мегафон.», 08.04.2016 «Внимание <...> Сегодня 08.04.2016 вы можете выиграть 5 000 000 рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.».

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 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 соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено,

что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых

КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от

него меры по их соблюдению.

Виновные действия ПАО «Мегафон» состоят в распространении рекламы следующего содержания: «<...>, машина или квартира за 5 млн рублей? Это ВАША ВОЗМОЖНОСТЬ получить и потратить 5 млн рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», поступившей 11.02.2016 в 15:55; «Не пора ли Вам <...> сменить телефон на новый iPhone6S? Не упустите шанс! Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», поступившей 07.03.2016 в 17:28; «Внимание <...>. Сегодня 08.04.2016 вы можете выиграть 5 000 000 рублей от Мегафон. Отправьте ДА! Или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (бесплатно) Ваш Мегафон.», поступившей 08.04.2016 в 13:19, с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о принятии ПАО «Мегафон» каких-либо мер по соблюдению законодательства Российской Федерации в сфере рекламы в данной

части, не представлено.

Вина ПАО «Мегафон» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана.

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.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность относится добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим

5
государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

05.12.2016 ПАО «Мегафон» представлена информация об исполнении предписания по делу № 3-18-156/77-16.

Таким образом, установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность ПАО «Мегафон».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность является повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения,

считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного

года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 08-28/А96-15 от 15.05.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000

рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 16.11.2015).

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 08-28/А42-15 от 12.05.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000

рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 27.08.2015).

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 08-28/А64-15 от 15.05.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000

рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 16.11.2015).

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 08-28/А151-15 от 06.08.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000

рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 16.11.2015).

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 08-28/А1109-14 от 20.04.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000

рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 6

06.08.2015).

Постановлением Федеральной антимонопольной службы о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-543/00-08-15 от 21.07.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 28.08.2015).

Постановлением Федеральной антимонопольной службы о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-803/00-08-15 от 18.09.2015 ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 19.11.2015).

Постановлением Федеральной антимонопольной службы о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-906/00-08-15 от 20.10.2015

ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 400 000 рублей в соответствии с частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 02.12.2015).

Постановлением Федеральной антимонопольной службы о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-62/00-08-16 от 08.02.2016

ПАО «Мегафон» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ (дата оплаты штрафа — 26.02.2016).

Таким образом, установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность ПАО «Мегафон».

Обстоятельств, свидетельствующих о возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ, должностным лицом административного органа не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 450 000,00 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО «Мегафон» (место нахождения: г. Москва, Кадашевская наб., д. 30; дата регистрации — 15.07.2002; ОГРН 1027809169585; ИНН 7812014560; КПП 770601001), виновным в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить ПАО «Мегафон» (место нахождения: г. Москва, Кадашевская наб., д. 30; дата регистрации — 15.07.2002; ОГРН 1027809169585; ИНН 7812014560; КПП 770601001), наказание в виде административного штрафа в размере — 450 000,00 (четырехсот пятидесяти тысяч рублей 00 копеек) рублей.

7

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ. В соответствии с частью 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 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ПАО «Мегафон», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001

УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890)

Банк получателя: Отделение 1 Москва

р/с 40101810800000010041

БИК 044583001

ОКТМО 45375000

КБК 161 1 16 26000 016000140

Назначение платежа: Административный штраф, зачисляемый в федеральный бюджет по делу № 4-14.3-4/77-17

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения

8

срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя <...>

9