

ИП Байлари И.Э.  
ул. Чкалова, д. 20, кв. 7, Сыктывкар, Республика Коми, 167031

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **о назначении административного наказания по делу номер 078/04/14.3-987/2022**

22 августа 2022 года Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол от 15.08.2022 исх. № 01/18981/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-987/2022, возбуждённого в отношении ИП Байлари И.Э. (адрес места нахождения: ул. Чкалова, д. 20, кв. 7, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167031, ИНН 110120879745, ОГРНИП 315110100017310).

## **УСТАНОВИЛ**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица (с приложением), относительно ненадлежащей, по мнению заявителя рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поступившей 26 августа 2021 года в 14:51 на абонентский номер заявителя <...>, посредством отправки SMS-сообщения с номера <...>, без предварительного согласия абонента.

Согласно обращению заявителя (вх. № 27297-ИП/21): «...На мой аккаунт в мессенджере WhatsApp поступают сообщения, содержащие рекламу услуг «SMS Pobeda» (ИП Байлари И.Э.), согласия на получение которых я не давал...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было

получено.

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

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Исходя из заявления, рекламораспространителем указанных звонков рекламного характера является ИП Байлари И.Э. (адрес места нахождения: улица Чкалова, д. 20, кв. 7, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167031, ИНН 110120879745, ОГРНИП 315110100017310).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 28.10.2021 исх. № 78/30644/21 в отношении ИП Байлари И.Э. возбуждено производство по делу № 078/05/18-1330/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1330/2021 назначено на 24.11.2021 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС). 24.11.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1330/2021 заявитель и ИП Байлари И.Э. не явились.

Ходатайств от ИП Байлари И.Э. в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

24.11.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 25.11.2021 исх. № 78/33300/21 срок рассмотрения дела продлен до 28.01.2022.

Определением от 25.11.2021 исх. № 78/33391/21 рассмотрение дела было отложено на 15.12.2021. 15.12.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1330/2021 заявитель и ИП Байлари И.Э. не явились.

Ходатайств от ИП Байлари И.Э. в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

15.12.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 17.12.2021 исх. № 78/36573/21 рассмотрение дела было отложено на 24.01.2022.

Рассмотрение дела № 078/05/18-1330/2021 назначено на 24.01.2022 в 15 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС). 24.01.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1330/2021 заявитель и ИП Байлари И.Э. не явились.

Ходатайств от ИП Байлари И.Э. в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

Определения от 28.10.2021 исх. № 78/30644/21, от 25.11.2021 исх. № 78/33300/21, 25.11.2021 исх. № 78/33391/21, от 17.12.2021 исх. № 78/36573/21 были направлены почтовым отправлением с уведомлением по юридическому адресу ИП Байлари И.Э., предоставленному Инспекцией

Федеральной налоговой службы по г. Сыктывкару. Согласно, отчетам об отслеживании почтовых отправлений определения т 28.10.2021 исх. № 78/30644/21, от 25.11.2021 исх. № 78/33300/21, 25.11.2021 исх. № 78/33391/21 были вручены адресату. Определение от 17.12.2021 исх. № 78/36573/21 ожидает получения.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя....».

В материалах дела № 078/05/18-1330/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ИП Байлари И.Э. Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя, а именно ИП Байлари И.Э., не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ИП Байлари И.Э. допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения дела № 078/05/18-1330/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 24.01.2022 признала ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Байлари И.Э. 26.08.2021 в 14:51 на абонентский номер заявителя, посредством отправки SMS сообщения через мессенджер WhatsApp от абонента «SMS Pobeda», поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России сделан вывод о необходимости выдачи ИП Байлари И.Э. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, **26.08.2021.**

Письмом (вх. № 78/18574/22 от 09.08.2022), а также телеграммой (вх № 78/14552/22 от 20.06.2022) ИП Байлари И.Э. вызван на 15.08.2022 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

15.08.2022 ИП Байлари И.Э. на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствии ИП Байлари И.Э.

Определением о назначении времени и места рассмотрения административного дела № 078/04/14.3-987/2022 (№ 78/18983/22 от 15.08.2022) рассмотрения дела назначено на 22 августа 2022 года в 10 часов 45 минут в режиме видеоконференцсвязи (ВКС).

22.08.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-987/2022 ИП Байлари И.Э. не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-987/2022 рассмотрено в отсутствии ИП Байлари И.Э.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3- 987/2022 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-987/2022 обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность ИП Байлари И.Э., не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-987/2022 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ИП Байлари И.Э. от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ИП Байлари И.Э. является микропредприятием.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Назначить ИП Байлари И.Э. (адрес места нахождения: улица Чкалова, д. 20, кв. 7, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167031, ИНН 110120879745, ОГРНИП 315110100017310) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.