

Специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев материалы административного дела № 071/04/14.3-226/2020, указывающие на наличие административного правонарушения, связанного с нарушением индивидуальным предпринимателем Усовым Р.В. части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», признала их достаточными для составления протокола об административном правонарушении в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Усова Романа Вячеславовича (паспорт номер, выдан УМВД России по Омской области, код подразделения, выдан, дата и место рождения: , г. Омск, зарегистрирован по адресу: г. Омск, ул. 12-я Самарская, д. , , ИНН 550767384168, ОГРНИП 319554300016836,) **в отсутствии указанного лица**, уведомленного в соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса РФ (ГК РФ – далее) (почтовый идентификатор – 30099146125877).

УСТАНОВИЛА:

14.01.2020г. в Тульское УФАС поступило заявление гражданина Ш. по вопросу получения им смс-сообщений рекламного характера с номера +79037011111. Гражданин Ш. не давал своего согласия на получение рассылки смс-сообщений рекламного характера с номера +79037011111.

В соответствии с пунктом 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" установлено, что согласно части 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 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.

04.02.2020г. ПАО «ВымпелКом» направлен ответ (вх. 556), из которого следует, что номер <...> принадлежит смс-центру Общества. Данный номер выполняет функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между его абонентами и абонентами других операторов мобильной связи. Также Общество сообщило, что отправителем смс-сообщения является индивидуальный предприниматель Усов Р.В.

26.09.2019г. между ПАО «ВымпелКом» и индивидуальным предпринимателем Усовым Р.В. заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» №735903136, в соответствии с пунктом 5.2. дополнительного соглашения к вышеуказанному договору в случае нарушения абонентом обязательств по вышеуказанному договору, в том числе, при непредставлении подтверждения согласия пользователей, абонент признается рекламораспространителем или заказчиком рассылки и несет ответственность за свои действия в соответствии с законодательством РФ.

11.02.2020г. Тульским УФАС был направлен запрос (исх. 2/792) индивидуальному предпринимателю Усову Р.В.

Таким образом, на основании имеющихся в Тульском УФАС документов, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является индивидуальный предприниматель Усов Р.В.

Частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что нарушение рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ определена административная ответственность за нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, которая влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Копия уведомления о составлении протокола (почтовый идентификатор – 30099146125877) была направлена заказным письмом по адресу регистрации указанного лица: г. Омск, ул. 12-я Самарская, д. 26, 644036.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), 30.04.2020г. состоялась неудачная попытка вручения корреспонденции с почтовым идентификатором – 30099146125877.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Усов Р.В. считается уведомленным в соответствии с частью 1 статьи 165.1 ГК РФ.

На основании изложенного:

- **событием административного правонарушения** является нарушение индивидуальным предпринимателем Усовым Р.В. части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- **временем совершения административного правонарушения** является дата поступления указанного выше смс-сообщения гражданину Ш. – 13.01.2020г. в 19:07;
- **местом совершения административного правонарушения** является г. Тула.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

С протоколом ознакомлен(а).

Права и обязанности разъяснены.

подпись лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении,

ФИО, должность, дата, реквизиты документа, удостоверяющего его служебное положение

Подпись должностного лица,

составившего протокол _____

Копию протокола получил(а) _____

(дата, подпись, расшифровка подписи)