ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 280 Р-А/2018

26 октября 2018 г. **г. Краснодар**

Врио руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) …, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 280 Р-А/2018, возбужденного в отношении ООО «Лидер Телеком» (адрес: 192012, г. Санкт-Петербург, проспект Обуховской обороны, д. 271, литер «А», помещение 1116, ИНН 7838055804, дата регистрации юр. лица: 21.06.2016г) протоколом № 116/2018 от 12.09.2018 г. об административном правонарушении, составленным заместителем руководителя, начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Краснодарского УФАС России … по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ по факту распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> … рекламы содержания: *«FITNESENERGO Только до 21.02 дарит мега скидки. Инфо т. 89180801088»*, полученной 15.02.2018 г. в 18 часов 27 минут, с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 280Р-А/2018 представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении - ООО «Лидер Телеком»*,*

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (вх. № эл.п. 1317 от 16.02.2018г.) по факту распространения сномера +79… посредством смс-сообщения

на телефонный номер <...> … рекламы содержания: *«FITNESENERGO Только до 21.02 дарит мега скидки. Инфо т. 89180801088»,* полученной абонентом 15.02.2018г. в 18 часов 27 минут, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 113 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ООО «Лидер Телеком». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 12.07.2018 г. (в полном объеме 25.07.2018 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ООО «Лидер Телеком» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 113 Р/2018 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

15.02.2018 г. в 18 часов 27 минут на номер абонента +79… поступило смс-сообщение с рекламой содержания: *«FITNESENERGO Только до 21.02 дарит мега скидки. Инфо т. 89180801088»*с номера +79...

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама - это 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Телефонный номер <...> … принадлежит гр. ..., что подтверждено договором о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи МТС от 07.01.2008 г.

Гр. ..., являясь абонентом номера +79…, не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных обособленным подразделением ПАО «ВымпелКом» в г. Краснодаре по запросу Краснодарского УФАС России, следует, что ООО «Лидер Телеком» является абонентом номера +79… по договору об оказании услуг связи «…» № … от 17.03.2017 г.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания:*«FITNESENERGO Только до 21.02 дарит мега скидки. Инфо т. 89180801088»*, полученного 15.02.2018 г. в 18 часов 27 минут на телефонный номер <...> …, является ООО «Лидер Телеком» (адрес: 192012, г. Санкт-Петербург, проспект Обуховской обороны, д. 271, литер «А», помещение 1116, ИНН 7838055804, дата регистрации юр. лица: 21.06.2016г.).

Место совершения административного правонарушения – г. Краснодар.

Время совершения административного правонарушения – 15.02.2018 г. в 18 часов 27 минут.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

При рассмотрении дела № 280 Р-А/2018 Краснодарским УФАС России установлено, что ООО «Лидер Телеком» ранее за нарушение

законодательства Российской Федерации о рекламе по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ к административной ответственности Краснодарским УФАС России не привлекалось.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Лидер Телеком» (ИНН: 7838055804, ОГРН: 1167847264463) относится к категории малое предприятие.

При рассмотрении дела № 280Р-А/2018 Краснодарским УФАС России отягчающих обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Лидер Телеком» к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.