Гр. И…

г. Москва, 117321

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 55Р-А/2019

21 марта 2019 г. г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) …, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 55Р-А/2019, возбужденного протоколом Краснодарского УФАС России № 40/2019 от 08.02.2019г. в отношении гр. И… (адрес: 117321, г. Москва…) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения на телефонный номер … рекламы содержания: *«Срочно! 1ком/кв 35м2 за 1270000р! Св-во, р-н Красная Площадь …»,* полученного 05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут с телефонного номера …, без предварительного согласия абонента,

в отсутствие И…, надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения дела № 55Р-А/2019,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. С… по факту распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер … рекламы содержания: *«Срочно! 1ком/кв 35м2 за 1270000р! Св-во, р-н Красная Площадь …»*, полученного 05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут с телефонного номера …, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут на номер абонента … поступило смс-сообщение с рекламой содержания: *«Срочно! 1ком/кв 35м2 за 1270000р!Св-во,р-н Красная Площадь …»* с номера ….

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. С…, что подтверждено договором о предоставлении услуг связи с ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Из заявления С… следует, что, являясь абонентом телефонного номера …, он не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что номер …, с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, принадлежит гр. И… (Абонент) в рамках договора оказания услуг связи с ПАО «ВымпелКом» (Оператор).

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.

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.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: *«Срочно! 1ком/кв 35м2 за 1270000р! Св-во,р-н Красная Площадь …»*, полученной 05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут на телефонный номер … является И… (адрес: 117321, г. Москва…).

По результатам рассмотрения заявления С…, 07.05.2018г. в отношении И… было возбуждено дело № 142Р/2018 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. 03.08.2018г. было принято решение, которым реклама признана ненадлежащей.

При рассмотрении дела № 142Р/2018, а также при рассмотрении дела № 55Р-А/2019 И… не были представлены доказательства получения согласия абонента номера … на получение рекламы вышеуказанного содержания посредством смс-сообщений.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ 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.

Место совершения административного правонарушения – г. Краснодар.

Время совершения административного правонарушения – 05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут.

Таким образом, действия И…, выразившиеся в распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер … рекламы содержания: *«Срочно! 1ком/кв 35м2 за 1270000р! Св-во,р-н Красная Площадь …»*, полученного 05.04.2018 г. в 10 часов 20 минут с телефонного номера …, без предварительного согласия абонента, нарушают ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» и образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении дела № 55Р-А/2019 Краснодарским УФАС России установлено, что И…ранее за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ к административной ответственности Краснодарским УФАС России не привлекалась.

Также при рассмотрении дела № 55Р-А/2019 управлением не

установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность И…

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

На основании ст. 24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Исходя из характера, совершенного И…правонарушения, несмотря на то, что при формальном наличии всех признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенное правонарушение не содержит существенной угрозы для общества, государства, охраняемых общественных правоотношениям, при рассмотрении вопроса о назначении наказания, возможно применить положения ст. 2.9 КоАП РФ.

В соответствии п. 9 ч. 1 ст. 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии иных предусмотренных КоАП РФ обстоятельства, при наличии которых лицо, совершившее действия (бездействие), содержащие признаки состава административного правонарушения, освобождается от административной ответственности.

В соответствии с пунктом 2 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ постановлении о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае объявления устного замечания в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 2.9, п. 9 ч. 1 ст. 24.5, 23.48, п. 2 ч. 1.1. ст. 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать гр. И… (адрес: 117321, г. Москва…) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Производство по делу об административном правонарушении № 55Р-А/2019, возбужденное в отношении гр. И… по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

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.