

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 39Р-А/2019

**13 февраля 2019 г.**  
**Краснодар**

**г.**

Заместитель 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 № 39Р-А/2019, возбужденного в отношении и 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: «*ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504569*», полученной абонентом 21.03.2018 г. в 15 часов 17 минут, без согласия абонента, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

*в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 39Р-А/2019 представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении -*

**УСТАНОВИЛ:**

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр.. (вх. № 4602 от 16.05.2018г.) по факту распространения посредством смс-сообщения от отправителя с буквенным идентификатором «ZEBRA» на телефонный номер рекламы содержания: *«ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504569»*, полученной абонентом 21.03.2018 г. в 15 часов 17 минут, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было выделено из дела 201 Р/2018 в отдельное производство дело № 264 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя –. Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 30.11.2018 г. (в полном объеме 03.12.2018 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 264 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.

21.03.2018 г. в 15 часов 17 минут посредством смс-сообщения от абонента с буквенным идентификатором «ZEBRA» на телефонный номер <...> поступила реклама содержания: *«ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504569»*, что подтверждено 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.

., являясь абонентом номера, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с вышеуказанной рекламой.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы плана и нумерации, опубликованном на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь), телефонный номер принадлежит номерной емкости оператора связи – ПАО «ВымпелКом»

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» по запросу Краснодарского УФАС России, следует, номер (буквенный идентификатор) «ZEBRA», с которого было отправлено смс - сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, принадлежит Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО следует, что распространение с номера (буквенного идентификатора) «ZEBRA» посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> рекламы содержания: «ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504569», полученной 21.03.2018 в 15 часов 17 минут, было осуществлено в рамках договора № ДП/SMS-3/01122017 от 01.12.2017 г., заключенного между.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС

России сделан вывод об отсутствии в действиях признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России, следует, что инициатором рассылки смс-сообщения содержания: *«ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504 ООО «ТАУ ФИТ»* в рамках договора №472/17 от 14.12.2017 г.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России сделан вывод об отсутствии в действиях признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: *«ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД 24 ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=15900р РАССРОЧКА БРОНЬ 84951504569»*, распространенной посредством смс-сообщения 21.03.2018 г. в 15 часов 17 минут от абонента с буквенным идентификатором «ZEBRA» на абонентский номер <...> является.

На основании вышеизложенного, Краснодарским УФАС России установлено, что рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания, полученной посредством смс-сообщения от абонента с буквенным идентификатором «ZEBRA» на абонентский номер <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение законодательства о рекламе рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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 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.

Таким образом, действия рекламораспространителя -, выразившиеся в распространении рекламы вышеуказанного содержания посредством sms-сообщения на абонентский номер, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения - г. Краснодар,

Время совершения административного правонарушения - 21.03.2018 г. в 15 часов 17 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 № 39Р-А/2019 Краснодарским УФАС России установлено, что 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 относится к категории малое предприятие (выписка в деле).

При рассмотрении дела № 39Р-А/2019 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 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.