

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 38 Р-А/2019

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

**Г.**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 38 Р-А/2019, возбужденного в отношении протоколом Краснодарского УФАС России № 30/2019 от 30.01.2019 г. по ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на телефонный номер рекламы содержания: «22.06.2018 концерт Юлианы Карауловой! Вход свободный, ждем к 21:00. Г. Сочи, с. Эсто-Садок, ул. Эстонская, д. 51. паспорт <...> +, Т. 8-800-4440777. Отправлено МТС», полученного 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут, без предварительного согласия абонента с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

*в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 38 Р-А/2019 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 (вх. № 5974 от 20.06.2018г.) по факту распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер рекламы содержания: «22.06.2018 концерт Юлианы Карауловой! Вход свободный, ждем к 21:00. Г. Сочи, с. Эсто-Садок, ул. Эстонская, д. 51. паспорт <...> +, Т. 8-800-4440777. Отправлено МТС», полученного 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученное на телефонный номер <...> отправлено с номера (буквенного идентификатора) funsochicom, 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.

Гр., являясь абонентом номера + на основании договора оказания услуг связи от 18.02.2018 г., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных ПАО «Мобильные ТелеСистемы» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что номер (буквенный идентификатор) funsochicom, с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, выделен (Абонент) в рамках договора оказания услуг связи с».

Из документов и материалов, представленных» следует, что отправка вышеуказанного смс-сообщения осуществлялась по базе клиентов ПАО «», выразивших свое согласие на получение рекламы, в рамках договора от 04.04.2018г., заключенного между и ПАО «». Согласно п.3.9 дополнительного соглашения к договору от 04.04.2018, Оператор гарантирует Пользователю, что отправка рекламных сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства РФ и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные сообщения отправляются только тем получателям, которые предоставили предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение таких рекламных сообщений. Согласно п.3.10. дополнительного соглашения №1 к договору от 04.04.2018, урегулирование любых претензий от абонентов и регуляторов в случае рассылки без согласия абонента лежит на Операторе.

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

Кроме того, согласно письму ФАС России от 25.09.2017 г. № «О распространении рекламы по сетям электросвязи посредством SMS-рассылки» в случае осуществления рассылки рекламных сообщений с номеров, не соответствующих российской системе и плану нумерации, сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (например, с «коротких» и «буквенных» номеров), а также направляемых автоматически, оператор связи абонента,

которому предназначена рассылка, может признаваться рекламодателем, поскольку именно совместными действиями оператора связи, обеспечивающего подключение к сети электросвязи предоставления технических мощностей и оказания услуг связи, а также абонента осуществлялось непосредственное доведение смс-сообщения до конечного получателя.

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: *«22.06.2018 концерт Юлианы Карауловой! Вход свободный, ждем к 21:00. Г. Сочи, с. Эсто-Садок, ул. Эстонская, д. 51. паспорт <...> +, Т. 8-800-4440777. Отправлено МТС»*, полученной 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут на телефонный номер с номера (буквенного идентификатора) funsochicom, является

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учётом изложенного, рекламодателем –при распространении рекламы содержания: *«22.06.2018 концерт Юлианы Карауловой! Вход свободный, ждем к 21:00. Г. Сочи, с. Эсто-Садок, ул. Эстонская, д. 51. паспорт <...> +, Т. 8-800-4440777. Отправлено МТС»*, полученной 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут на телефонный номер <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение законодательства о рекламе рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации 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 – 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут.

Таким образом, действия выразившиеся в распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> рекламы содержания: *«22.06.2018 концерт Юлианы Карауловой! Вход свободный, ждем к 21:00. Г. Сочи, с. Эсто-Садок, ул. Эстонская, д. 51. паспорт <...> +, Т. 8-800-4440777. Отправлено МТС»*, полученного 20.06.2018 г. в 14 часов 11 минут, с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч.3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Однако, не состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, а, следовательно, к Обществу ст. 4.1.1 КоАП РФ не может быть применена.

В связи с чем, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

Обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность на дату рассмотрения дела, 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 штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

**В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.**

**Штраф надлежит уплатить по следующим реквизитам:**

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН: 16168021400001536880**

**Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.**

**В соответствии с частью 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.**