

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу об административном правонарушении № 352 Р-А/2018 10 декабря 2018 г. г. Краснодар 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 № 352 Р-А/2018, возбужденного в отношении ИП ... (дата рождения: ...; место рождения: ...; паспорт серия <...> выдан ...; адрес регистрации: ...; ИНН: ...; ОГРНИП: ...; дата постановки на учет: ....) протоколом № 146/2018 от 26.11.2018 г. об административном правонарушении, составленным врио 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 рекламы содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru», полученной 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут с буквенного идентификатора «...» на номер абонента +79..., 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 № 352 Р-А/2018 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – ИП ..., УСТАНОВИЛ: При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (вх. № эл.п. 12926 от 13.12.2017г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Краснодарским УФАС России был выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru», полученной 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут с буквенного идентификатора «...» без предварительного согласия абонента, что подтверждено фотоматериалами. По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было рассмотрено дело № 38 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ИП .... Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 08.05.2018 г. (в полном объеме от 22.05.2018 г.), реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. ИП ... 22.05.2018 выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее. 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут на номер абонента +79... поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru» с номера (буквенного идентификатора) «...». Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем. В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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 содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru» в соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. Телефонный номер <...> ... принадлежит гр. ..., что подтверждено договором о предоставлении услуг связи с ПАО «...». Гр. ..., являясь абонентом номера +79..., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой. Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» следует, что номер (буквенный идентификатор) «...», с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, закреплен за ООО «Медиа Телематика» в рамках договора оказания услуг связи заключенного с ПАО «ВымпелКом». Из документов и материалов, представленных ООО «Медиа Телематика» следует, что между ООО «Медиа Телематика» и ООО «Девино Телеком» заключен договор оказания услуг по передаче смс-сообщений № ДТ-К/024047 от 02.02.2015 г. Также ООО «Девино Телеком» были представлены пояснения, согласно которым, между ООО «Девино Телеком» и ИП ... заключен договор о предоставлении технической возможности отправки смс-сообщений № ДТ-К/025865 от 01.08.2016 г., согласно которому ИП ... (Заказчик) обязан получить письменное согласие Абонента на получение смс-сообщений. Из пояснений ИП ... следует, что абонент номера +79... выразил своё согласие путём заполнения формы на сайте при осуществлении заказа продукции, однако представленного изображения (скриншота) недостаточно для идентификации абонента. Таким образом, ИП ... не представил доказательств получения предварительного согласия гр. ..., которому принадлежит телефонный номер <...> ..., на получение вышеуказанной рекламы по сетям электросвязи. Обстоятельства дела № 38 Р/2018 свидетельствуют о том, что ИП ..., являясь рекламодателем, не принял необходимые и достаточные меры по соблюдению требований Федерального закона «О рекламе». В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламодателе. 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: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru», полученной 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут с номера «...» на номер абонента +79..., является ИП ... Алексеевич (адрес регистрации: ...; ИНН: ...; ОГРНИП: ...). В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru», полученной 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут с буквенного идентификатора «...» на номер абонента +79..., является ИП ... (адрес регистрации: ...; ИНН: ...; ОГРНИП: ...). Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение 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 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. Таким образом, действия рекламораспространителя – ИП ..., выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «Супер СЫТНАЯ среда! 1кг роллов NEW за 599р.! 13.12! new.sushiwok.ru», полученной 13.12.2017 г. в 10 часов 20 минут с буквенного идентификатора «...» на номер абонента +79..., без предварительного согласия абонента, с нарушением ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. Место совершения административного правонарушения – г. Краснодар, абонентский номер <...> ... Время совершения административного правонарушения – 13.12.2017. 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 № 352 Р-А/2018 Краснодарским УФАС России установлено, что ИП ... 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 ИП ... (ИНН: ..., ОГРНИП: ...) относится к категории малое предприятие. При рассмотрении дела № 352 Р-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 ИП ... 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.