

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/66-2016

05 октября 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № 06-10.1/66-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения <...> (далее – <...>) рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ПАО «Мегафон», извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя - <...>, извещенного надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления 22.06.2016 ориентировочно в 19 часов 11 минут (по омскому времени) на его абонентский номер **8-913-657-79-00** рекламного SMS-сообщения: «*Футболка с Вашим фото, дизайном или текстом [www.vk.com/print196](http://www.vk.com/print196)*» от абонента: **+79220262572**, SMS-центр: **+79222900248**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В ответ на запрос Омского УФАС России Сибирским филиалом ПАО «МегаФон» 11.07.2016 была представлена следующая информация: «...*Рассылка sms-сообщения осуществлялась 22.06.2016 г. в указанное в запросе время с номера*

абонента +79220262572, который выделен физическому лицу <...>...

...Запрашиваемые документы, а именно Договор оказания услуг связи с абонентом <...> находились в архиве Уральского филиала ПАО «МегаФон». Место нахождения Уральского филиала ПАО «МегаФон» является г. Екатеринбург. Однако, часть архивных данных на бумажных носителях (в том числе договор оказания услуг связи, заключенный с абонентом <...>), к сожалению, была утрачена. В этой связи **указанный выше договор/либо его копию представить в адрес УФАС по Омской области не представляется возможным...**

... Исходя из данных биллинговой системы Уральского филиала ПАО «МегаФон», может подтвердить следующее: 03.12.2013 г. между ОАО «МегаФон» (в настоящее время ПАО «МегаФон») и <...> (зарегистрированным по адресу: <...>) был заключен договор об оказании услуг связи, с выделением абонентского номера +79220262572 (л/с 62481603)...

При этом каких-либо документов, подтверждающих факт того, что абонентский номер <...> выделен именно <...>, в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определением Омского УФАС России от 22 августа 2016 года в отношении ПАО «МегаФон» было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/66-2016.

В ответе от 02.09.2016 № 5/3-07-ЛЛ-Исх-00006/16 на Определение от 22.08.2016 Сибирским филиалом ПАО «МегаФон» в адрес Омского УФАС России была представлена копия договора об оказании услуг связи от 03.12.2016 (л/с 62481603), заключенного между ПАО «МегаФон» и <...> (абонентский номер <...>).

Таким образом, по определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») <...> является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Определением Омского УФАС России от 06 сентября 2016 года о продлении срока рассмотрения дела № 06-10.1/66-2016 и замене ненадлежащего лица, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, было заменено с ПАО «МегаФон» на <...>.

03.10.2016 <...> в адрес Омского УФАС России представлена копия анкеты <...> на получение накопительной карты Дисконтной программы «Самый любимый клиент».

Вместе с тем указанная анкета не содержит согласие <...> на получение рекламной информации «Футболка с ВАШИМ фото, дизайном или текстом [www.vk.com/print196](http://www.vk.com/print196)» от <...> (абонентский номер +79220262572) либо иного лица, соответственно не может рассматриваться как согласие абонента на получение вышеуказанной рекламы.

Учитывая вышеизложенное, пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, пояснения ПАО «МегаФон», наличие договора об оказании услуг связи от 03.12.2016 (л/с 62481603), заключенного между ПАО «МегаФон» и <...>, пояснения <...>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нару

шении <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщения в адрес <...> (абонентский номер <...>).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия <...>, выразившиеся в направлении в адрес <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения: «Футболка с Вашим фото, дизайном или текстом [www.vk.com/print196](http://www.vk.com/print196)» без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать <...>, ПАО «Мегафон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05 октября 2016 года.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**о прекращении нарушения законодательства**

**Российской Федерации о рекламе**

**по делу № 06-10.1/66-2016**

05 октября 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...> ,

на основании своего решения от 05.10.2016 по делу № 06-10.1/66-2016 о признании действий <...>, выразившихся в направлении в адрес <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения рекламного характера без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

**1.** <...> (<...>) в срок **до 21 октября 2016 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

**2.** ПАО «Мегафон» (ИНН <...>) в срок **до 21 октября 2016 года** приостановить <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес <...> (абонентский номер <...>) до получения доказательств его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

**3.** <...>, ПАО «Мегафон» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 24 октября 2016 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>