

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/89-2017

19 декабря 2017 года

город 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 дело № 06-06/89-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН 550601700796, ОГРНИП 314554307600066, зарегистрированной по адресу: <...>, далее - ИП <...>) рекламы, 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 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» - <...> (доверенность б/н от 05.05.2017),

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

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 8947э от 09.11.2017) по факту направления 07.11.2017 ориентировочно в 10:33 часов (по омскому времени) на ее абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «*Нужны деньги? Звони! Под залог недвижимости (без переофор) от 2% 503893*» от абонента **+79081002477**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без ее 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 ответе от 14.11.2017 № 237/11 на запрос Омского УФАС России Омский филиал ООО «Т2 Мобайл» пояснил следующее: «...По результатам проверки установлено, что 07.11.2017 г. в 10:33 (Московское время +3 ч) на абонентский номер <...> поступило входящее смс-сообщение от абонента <...>.

Сообщаем Вам, что абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения <...> закреплен за индивидуальным предпринимателем <...>, адрес местонахождения:...».

В пункте 3.1.6 условий оказания услуг связи ООО «Т2 Мобайл» указано, что абонент (ИП <...>) обязан не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосования, викторин, рекламы, массовых рассылок.

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

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-06/89-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП <...> (адрес: <...>) заказным письмом от 20.11.2017 № 06-9338, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», указанное письмо (трек-номер <...>) хранится в почтовом отделении с 23.11.2017 с пометкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

На заседание Комиссии Омского УФАС России ИП <...> 19.12.2017 не явилась, о невозможности явки Омское УФАС России не уведомило.

Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ИП <...> предприняты достаточные меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/89-2017.

Одновременно Комиссия Омского УФАС России отмечает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно пунктов 6.1, 6.1.3 условий оказания услуг связи ООО «Т2 Мобайл», оператор связи вправе приостановить оказание услуг связи, в случае если абонент (ИП <...>) причиняет вред оператору, другим абонентам и/или третьим лицам с использованием услуг оператора, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих карт оплаты, **использует абонентский номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, опросов, организации рекламных или иных массовых рассылок**, нарушающих требования действующего законодательства, установки шлюзов доступа в сети фиксированной связи и IP-телефонии.

Аналогичное право оператора на приостановление оказания услуг связи изложено в части 3 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», согласно которому в случае нарушения пользователем услугами связи требований, установленных настоящим Федеральным законом, правилами оказания услуг связи или договором об оказании услуг связи, в том числе нарушения сроков оплаты оказанных ему услуг связи, определенных условиями договора об оказании услуг связи, оператор связи имеет право приостановить оказание услуг связи до устранения нарушения, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

В случае неустранения такого нарушения в течение шести месяцев со дня получения пользователем услугами связи от оператора связи уведомления в письменной форме о намерении приостановить оказание услуг связи оператор связи в одностороннем порядке вправе расторгнуть договор об оказании услуг связи, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы от ИП <...>, наличие Договора об оказании услуг связи б/н от 25.06.2014, заключенного между ООО «Т2 Мобайл» и ИП <...>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на 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 ИП <...> (ИНН 550601700796, ОГРНИП 314554307600066), выразившиеся в направлении в адрес <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения: «Нужны деньги? Звони! Под залог недвижимости (без переоформ) от 2% 503893» без ее предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> и ООО «Т2 Мобайл» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 19 декабря 2017 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 № 06-06/89-2017

19 декабря 2017 года

город 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 19.12.2017 по делу № 06-06/89-2017 о признании действий индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), выразившихся в направлении посредством смс-сообщения рекламы в адрес <...> (абонентский номер <...>) без получения ее 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. ИП <...> (ИНН 550601700796, зарегистрированной по адресу: <...>) в срок **до 28 декабря 2017 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес <...> (абонентский номер <...>) до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ООО «Т2 Мобайл» (ИНН <...>, юридический адрес: <...>) в срок **до 28 декабря 2017 года** приостановить ИП <...> передачу смс-сообщений рекламного характера в адрес <...> (абонентский номер <...>) до получения доказательств ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

3. ИП <...>, ООО «Т2 Мобайл» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 29 декабря 2017 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: <...>