

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления;

члены Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 5 по признакам нарушения С. части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление Б. ВХ 022717 от 28.01.2016 (вх. № 341 от 29.01.2016) о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы. На абонентский номер заявителя: () поступило следующее смс-сообщение:

- «РИЕЛТОРУ-ПОТОК ЗВОНКОВ КЛИЕНТОВ ПЛАТЯТ КОМИССИЮ80 продаю» в 14:36 28.01.2016 с номера ().

Указанное выше смс-сообщение отправлено с номера (), который, в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, относятся к оператору связи ОАО «МТС».

Согласно пояснениям ПАО «МТС» от 18.02.2016 исх. № М01-410129И, договор об оказании услуг связи МТС **по абонентскому номеру ()** заключен с физическим лицом С. Договор заключен 18.11.2013.

Определением от 26.02.2016 Забайкальским УФАС России возбуждено дело №5 в отношении С.

Дело рассматривалось в заседаниях 28.03.2016, 29.04.2016, 25.05.2016. На рассмотрение дела С. не являлся и не представил надлежащим образом заверенное письменное согласие абонента Б. на получение вышеуказанной рекламы, а также письменное пояснение. В деле имеются доказательства надлежащего извещения лица о возбуждении и рассмотрении дела №5.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

В соответствии с **пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»** от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама - это информация, распространяемая 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу указанных норм Закона о рекламе указанная выше информация, направленная посредством смс-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам по перевозке пассажиров и способствует продвижению обозначенных услуг на рынке.

Согласно **пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе** ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В данном случае имеются признаки нарушения **части 1 статьи 18 Закона о рекламе**.

На основании **части 1 статьи 18 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.

Указанное выше смс-сообщение отправлено с номера (), который, в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, относятся к оператору связи ОАО «МТС».

Согласно пояснениям ПАО «МТС» от 18.02.2016 исх. № М01-410129И, договор об оказании услуг связи МТС **по абонентскому номеру** () заключен с физическим лицом С. Договор заключен 18.11.2013.

В соответствии с **частью 7 статьи 38 Закона о рекламе** за нарушение требований, установленных **статьей 18 Закона о рекламе**, несет ответственность рекламораспространитель.

Согласно **пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе** **рекламораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае **рекламораспространителем является физическое лицо – С.** Указанная выше реклама была направлена посредством смс-сообщения абоненту без предварительного согласия. С., надлежащим образом извещенный о факте возбуждения и рассмотрения Забайкальским УФАС России дела №5, не представил доказательств получения согласия на распространение рекламы от

абонента Б. Таким образом, рассматриваемая реклама, на основании положений части 1 статьи 18 Закона о рекламе, признается распространенной без предварительного согласия абонента Б.

Комиссия Забайкальского УФАС России приходит к выводу, что действия С. по направлению смс- рекламы абоненту () нарушают требования **части 1 статьи 18 Закона о рекламе.**

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 36, 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы на абонентский номер <...> .01.2016, в 14 часов 36 минут, следующего содержания: «РИЕЛТОРУ-ПОТОК ЗВОНКОВ КЛИЕНТОВ ПЛАТЯТ КОМИССИЮ80 продаю», т.к. данная реклама нарушает требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Признать С. нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать С. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского управления Федеральной антимонопольной службы для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: