

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №240-05-1/2015

«10» августа 2015 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе (далее Комиссия):<...>, рассмотрев дело №240-05-1/2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы: «№9 Диагностическая карта(техосмотр)-750р.ОСАГО,КАСКО 88127482708 5Q» посредством сотовой связи, без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 06.04.2015 г. (вх.№1309э) поступило заявление <...>, направленное из ФАС России о распространении на его мобильный номер <...> смс-сообщения рекламного характера.

Из заявления <...> следует, что согласия на получение рекламного сообщения он не давал.

<...> к своему заявлению приложил скриншот полученного сообщения, из которого следует, что смс-сообщение:

«№9 Диагностическая карта(техосмотр)-750р.ОСАГО,КАСКО 88127482708 5Q», поступило 03.04.2015 г. в 18:50 на телефонный номер <...> от +79022295549.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежат оператору «Ярославль-GSM» (Ярославская область).

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 07.04.2015г. (исх. №1333) был направлен запрос ЗАО «Ярославль-GSM» о предоставлении информации об отправителе указанного сообщения.

В адрес Рязанского УФАС России 17.04.2015 г. (вх.№1514э) поступил ответ ЗАО «Ярославль-GSM», из которого следует, что номер <...> закреплен за ИП Мельниковой Н.А. Между ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) и ИП Мельниковой Н.А. (Заказчик) заключен договор №б/н от 17.12.2012 г., согласно которому Исполнитель предоставляет Заказчику Услуги по передаче SMS сообщений от Заказчика на мобильные терминалы Абонентов других сетей транзитом через Сеть Исполнителя.

В соответствии с п.3.1.2 Договора Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМА (СПАМ – это рассылка sms-сообщений рекламного характера, которая осуществлена на Мобильные Терминалы Абонентов без предварительного согласия Абонентов).

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 18 ФЗ «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.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рекламораспространителем является ИП Мельникова Наталия Александровна <...>.

Определением о возбуждении дела №240-05-1/2015 (исх.2153 от 09.06.2015 г.) у ИП Мельниковой Н.А. были запрошены необходимые документы и сведения, а также

мотивированное письменное объяснение.

В указанный в определении срок – до 07.07.2015 г., а также на дату рассмотрения дела – 09.07.2015 г. в Комиссию от ИП Мельниковой Н.А. не поступило необходимой информации. Кроме того, по сведениям официального сайта «Почта России» ([www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru)) почтовое отправление №39000085802584 с вышеуказанным определением не вручено ИП Мельниковой Н.А., указана операция – «неудачная попытка вручения».

На основании изложенного, Комиссия 09.07.2015 г. приняла решение рассмотрение дела отложить.

Определением об отложении рассмотрения дела от 09.07.2015 г. (исх.№2623) у ИП Мельниковой Н.А. были запрошены необходимые документы и сведения, а также мотивированное письменное объяснение.

В указанный в определении срок – до 07.08.2015 г., а также на дату рассмотрения дела – 10.08.2015 г. в Комиссию от ИП Мельниковой Н.А. не поступило необходимой информации. Кроме того, по сведениям официального сайта «Почта России» ([www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru)) почтовое отправление №39000087731912 с вышеуказанным определением не вручено ИП Мельниковой Н.А., указана операция – «неудачная попытка вручения».

В связи с невозможностью рассмотрения дела и необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, в соответствии с абзацем 2 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 240-05-1/2015 отложить.
2. Назначить рассмотрение дела **на 09.09.2015 г. в 8.30** по адресу: г. Рязань, ул. Ленина, 34, каб. 2.
3. ИП Мельниковой Н.А. в срок **до 07.09.2015 г.** представить в адрес Рязанского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:
  - 3.1. Копию свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
  - 3.2. Копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;
  - 3.3. Справку о доходах за последний отчетный период (иной документ о финансовом положении за последние 3 месяца);
  - 3.4. Письменное согласие <...> на получение рекламных смс-сообщений от ИП Мельниковой Н.А.;
  - 3.5. Согласованный с рекламодателем (заказчиком) текст рекламного сообщения, полученного <...>;
  - 3.6. Копию акта выполненных работ по рассылке смс-рекламы, указанной в

описательной части определения;

3.7. Мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства.

Явка представителя ИП Мельниковой Н.А., в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.