**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 055/05/18-843/2020**

27 октября 2020 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <…>, заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: <…>,

рассмотрев дело № 055/05/18-843/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Лидер» (<…>, ОГРН <…>, ИНН <…>, далее – ООО «Лидер») 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 ПАО «Ростелеком», извещенных надлежащим образом, а также представителя ООО «Лидер», в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина <…> по факту направления 28.02.2020 в 18:59 (по омскому времени) на его абонентский номер <…> смс-сообщения рекламного характера: *«Вам Одобрена карта Альфа Банк 100 дней без % Заявка bit.ly/2V0YM5z»* от отправителя <…>.

Исходя из определения, данного в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объект рекламирования - 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания к «*карте Альфа Банк*».

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

Согласно информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров, размещенной на сайте ФГУП «ЦНИИС», номер абонента <…> принадлежит к ресурсу нумерации ПАО «Ростелеком».

На запрос Омского УФАС России ПАО «Ростелеком» бала представлена информация, согласно которой рекламораспространителем вышеуказанного смс-сообщения является ООО «Лидер» на основании договора № 6958573/596003324788 от 29.10.2018, заключенного между ПАО «Ростелеком» и ООО «Лидер».

Действия ООО «Лидер» в части распространения в адрес <…> смс-сообщения рекламного характера без ее предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Лидер» является рекламораспространителем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 26.08.2020 в отношении ООО «Лидер» возбуждено дело № 055/05/18-843/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», к рассмотрению дела привлечено заинтересованное лицо – оператор связи ПАО «Ростелеком».

Определением от 23.09.2020 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, рассмотрение назначено на 27.10.2020. Копия определения направлена по юридическому адресу ООО «Лидер» (<…>) заказным письмом от 23.09.2020 исх. № 06-9053, и, согласно информации, размещенной на сайте ФГУП «Почта России», данное письмо (почтовый идентификатор отправления 64497342830637) хранится в месте вручения с отметкой от 02.10.2020 «Неудачная попытка вручения».

Таким образом, Омским УФАС России предприняты необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Лидер» о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-843/2020.

Рассмотрев материалы дела, пояснения заявителя об отсутствии ее согласия на получение рекламы, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Лидер» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством радиотелефонной связи в адрес <…> без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения <…> (вх. № 11789э от 26.10.2020) о том, что в настоящее время *«распространение рекламной информации от отправителя <…> отсутствует»*, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «Лидер» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 ООО «Лидер» (ОГРН <…>, ИНН <…>), выразившиеся в направлении 28.02.2020 в 18:59 час. (по омскому времени) в адрес <…> смс-сообщения рекламного характера: *«Вам Одобрена карта Альфа Банк 100 дней без % Заявка bit.ly/2V0YM5z»* с абонентского номера <…> без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «Лидер» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27 октября 2020 года.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>