

Я, Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Управления, Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев поступившее заявление гражданина,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области Федеральной антимонопольной службой по электронной почте было передано обращение, связанное с рассылкой смс-сообщения рекламного характера:

- от гр., вх. № 794 от 24.03.2014г., который указал, что им на номер <...> ... было получено 24.03.2014г. в 09:24 смс-сообщение от +79086278005 следующего содержания: «Нужен компьютерный мастер? Выезд на дом БЕСПЛАТНО! тел. (495)374-51-85».

Заявитель утверждает, что согласия на получение рекламных рассылок от указанной в смс-сообщении компании не оформляли.

Согласно п.п.1 ст. 3 Федерального закона РФ № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемое смс-сообщение является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, установленным подп. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Рекламная информация была адресована неопределённому кругу лиц-пользователей связи, что делает информацию неперсонифицированной, при этом невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 распространённой 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.

SMS (от английского Short Message Service - служба коротких сообщений) представляет собой технологию, позволяющую осуществить прием и передачу

коротких текстовых сообщений на мобильные телефоны.

Поскольку технология sms предполагает использование электросвязи, распространение рекламы при помощи данной технологии регулируется [статьей 18](#) Закона № 38-ФЗ.

В рамках рассмотрения поступившего заявления было установлено следующее.

ОАО «МТС» подтвердило в письме от 16.04.2014г. за исх. № М 01-6/0227и, что абонентский номер <...> ... выделен абоненту – физическому лицу на основании заключенного договора о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи «МТС».

Заявитель указал, что рекламораспространителем данной рекламы является владелец сервисного центра отправителя SMS +79023700113, Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, Самарская область (по данным Выписки из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи).

ОАО «Смартс» (г. Самара) в письме от 24.04.2014г. за исх. № 1-2438 указало, что номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань).

Т.О., информация, полученная в пределах сроков рассмотрения заявления гр. Л...., свидетельствует о том, что рекламораспространителем рекламы, полученной абонентом МТС 24.03.2014г. в 09:24. является ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань).

Представленные сведения в отношении направления на телефонный номер гр. смс-сообщения с рекламой не содержат подтверждения получения предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламораспространителями, рекламопроизводителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 7 ст. 38 ФЗ РФ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. "О рекламе" и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 14-03-18-02/ ___ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. Лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ЗАО «Астрахань-GSM» (...).

2.2. Заявитель – гр. ...

3. Назначить дело № 14-03-18-02/282 к рассмотрению на **26 июня** 2014г. в **16 часов 00 минут** по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).

4. **ЗАО «Астрахань-GSM»** представить на заседание Комиссии Волгоградского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Учредительные документы (Устав для юридического лица),

4.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе сведения о том, на каком основании производится (производилась) рассылка данного рекламного сообщения абонентам «МТС» - с приложением подтверждающих документов - договоры, соглашения, переписка и т.д.,

- укажите период времени, в течение которого осуществляется / осуществлялась такая рассылка (с приложением подтверждающих документов),

- доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит № телефона 89167117239, на получение вышеуказанной рекламы,

4.4. Иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Явка представителей лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы удостоверяющие личность).

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до

двухсот тысяч рублей.