

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 17.05.2019 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 27.05.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии – «...» заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

«...» – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – ведущий специалист-эксперт контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 70 Р/2019, возбужденное по факту нарушения законодательства о рекламе при распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер «...» рекламы содержания: «АКЦИЯ! ОКНО ВСЕГО За 990руб! ПервыйОконныйЗавод +7(861)-292-22-25», полученного 26.12.2018 г. в 12 часов 37 минут, с признаками нарушения требований ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

*в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 70 Р/2019 представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ПАО «МТС» - «...» (доверенность № 0294/15),*

*в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 70 Р/2019 представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – АО «Русская Телефонная Компания» - «...» (доверенность № 0615/18)*

### **УСТАНОВИЛА:**

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица (ТС № 3842 от 26.12.2018 г.) по факту распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер «...» рекламы содержания: «**АКЦИЯ! ОКНО ВСЕГО За 990руб! ПервыйОконныйЗавод +7(861)-292-22-25**», полученного 26.12.2018 г. в 12 часов 37 минут, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученное на телефонный номер «...», было отправлено с телефонного номера +79855648948, что подтверждено фотоматериалами, представленными заявителем.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама - это информация, распространенная 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Гр. «...» являясь абонентом номера «...» на основании договора услуг связи 03.09.2015г., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, телефонный номер «...» с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой, принадлежит ПАО «МТС».

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ПАО «МТС».

Согласно ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В связи с чем, было возбуждено дело № 70 Р/2019 в отношении ПАО «МТС».

Из представленных ПАО «МТС» документов, следует, что реклама вышеуказанного содержания, полученная 26.12.2018 г. в 12 часов 37 минут на телефонный номер <...> , была отправлена с телефонного номера +79855648948. В рамках договора об оказании услуг связи, заключенного с ПАО «МТС» № 8970101005038965488, абонентский номер «...» принадлежит «...» (г.).

Определением об отложении рассмотрения дела № 70 Р/2019 у ПАО «МТС» были запрошены письменные пояснения по факту указания в договоре № 8970101005038965488 от 26.12.2018 г., заключенном с «...» в графе адрес регистрации- город Заволчиск, при том, что города с таким названием не существует.

Из документов представленных ПАО «МТС» (вх.№ эл./п. 4020 от

23.04.2019 г.) следует, что между ПАО «МТС» и АО «РТК» заключен договор коммерческого представительства № 1013523 от 01.09.2010 г. На условиях настоящего договора ПАО «МТС» поручает, а коммерческий представитель АО «РТК» обязуется совершать от имени и за счет ПАО «МТС» действия по поиску потенциальных абонентов, их справочно-информационному обслуживанию, а также юридические действия по заключению Абонентских договоров и внесению изменений и дополнений в действующие абонентские договоры. Согласно п.1.2 приложения № 4 к договору: при заключении абонентского договора Коммерческий представитель обязан установить личность абонента по предъявленному паспорту. Согласно п.1.3 Приложения к договору: Коммерческий представитель должен убедиться в действительности документа, а также наличии всех необходимых реквизитов и отметок в документах, удостоверяющих личность и подтверждающих полномочия. Адрес регистрации г. Заволчиск указан сотрудником АО «РТК» при заполнении документов.

В связи с чем, при рассмотрении дела № 70 Р/2019 Комиссией установлены обстоятельства, свидетельствующие о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях АО «Русская Телефонная Компания».

Из документов и письменных объяснений, представленных АО «Русская Телефонная Компания» (вх.№ эл./п. 4793 от 15.05.2019 г.) следует, что АО «Русская Телефонная Компания» что-либо пояснить по факту указания в договоре об оказании услуг подвижной связи МТС № 8970101005038965488 от 26.12.2018 г., заключенном с «..» в графе: адрес регистрации – г. Заволчиск не имеет возможности, так как не являлось коммерческим представителем ПАО «МТС» при заключении указанного договора, о чем свидетельствует отсутствие печати АО «РТК» и иных данных, указывающих на АО «РТК» как коммерческого представителя при заключении договора. Кроме того, «..» которая, согласно представленному в материалы дела договору об оказании услуг подвижной связи МТС № 8970101005038965488 от 26.12.2018 г., является сотрудником торговой точки, на которой был заключен данный договор, никогда не являлась сотрудником АО «РТК».

Из дополнительных объяснений, представленных ПАО «МТС», следует что ранее ПАО «МТС» были представлены ошибочные данные о АО «РТК». Договор коммерческого представительства заключало не АО «РТК», а ООО «Оскар», согласно соглашению от 01.09.2018 г. «О передаче прав и обязанностей по Договору коммерческого

представительства № D1207689 от 20.03.2012 г. Порядок заключения абонентского договора и требования к оформлению приведены в Приложении № 2 к ДС № 73. Согласно п. 2.3 Приложения № 2 Коммерческий представитель обязан установить личность Абонента по предъявлению им документов, удостоверяющего личность; заполнить Абонентский договор разборчиво, без ошибок в строгом соответствии с предъявленным Абонентом документами и т.д.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях АО «РТК» нарушения законодательства о рекламе.

Из представленных документов ПАО «МТС» документов, невозможно установить место нахождения физического лица, который по мнению ПАО «МТС» отправил рекламу вышеуказанного содержания на абонентский номер Заявителя.

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несут рекламодатель и рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании вышеизложенного, в действиях ПАО «МТС» при распространении рекламы содержания: «*АКЦИЯ! ОКНО ВСЕГО За 990руб! ПервыйОконныйЗавод +7(861)-292-22-25*», полученного 26.12.2018 г. в 12 часов 37 минут, с признаками нарушения требований ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального Закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания: «**АКЦИЯ! ОКНО ВСЕГО За 990руб! ПервыйОконныйЗавод +7(861)-292-22-25**», полученную 26.12.2018 г. в 12 часов 37 минут, поскольку при её распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ПАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ «...»

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ «...»

\_\_\_\_\_ «...»

\_\_\_\_\_ «...»

