

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

Председатель Комиссии – руководитель управления;

члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный государственный инспектор;

главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 2 по признакам нарушения ООО «Макс-Мобайл» (ИНН: 7719....., КПП: 77190....., ОГРН: 1127746.....) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступило заявление о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно 14.09.2016, в 17 часов 49 минут на абонентский номер <...> (911) 920-....., поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Квартира с отделкой за 150 000 руб! подробнее по тел 7812245..... Si».

Указанное SMS-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-285-.....

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.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -903-285-..... относится к оператору связи ОАО «Вымпел-Коммуникации».

ОАО «Вымпел-Коммуникации» сообщило, что абонентский номер +7-903-285-.... выделен по договору № 51970..... от 14.05.2014 года в пользу ООО «Макс-Мобайл».

В данном случае рекламораспространителем является – ООО «Макс-Мобайл».

Указанная выше реклама была направлена посредством SMS-сообщения абоненту без предварительного согласия.

Таким образом, действия ООО «Макс-Мобайл» по направлению SMS-рекламы абоненту +7 (911)920-..... содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Определением от 20 января 2017 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 2 в отношении ООО «Макс-Мобайл». Рассмотрение дела № 2 было назначено на 28 февраля 2017 года.

Неоднократно рассмотрение дела №2 откладывалось в связи непредставлением необходимых запрашиваемых материалов и пояснений.

Дело было рассмотрено в заседаниях Комиссии 28.02.2017, 21.03.2017.

В соответствии с письменным пояснением №03 от 07.02.2017 ООО «Макс-Мобайл» сообщило, что сим-карта с номером +7 903 285 .... была передана 31 марта 2015 г. физическому лицу: Х. В подтверждение представлена копия договора об оказании услуг связи «Билайн» V57-V57001-51970.... от 31.03.2015, заключенного с Х.

Таким образом, номер <...> с которого отправлено нежелательное смс-сообщение принадлежит физическому лицу – Х., соответственно, Х. является рекламораспространителем.

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

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

В данном случае **рекламодателем являются физическое лицо – Х.**

Указанная выше реклама была направлена посредством смс-сообщения абоненту без предварительного согласия.

Таким образом, действия **Х.** по направлению смс-рекламы абоненту +7 (911) 920-47-35 содержат признаки нарушения **части 1 статьи 18 Закона о рекламе.**

Определением об отложении рассмотрения дела от 21 марта 2017 года Забайкальским УФАС России рассмотрение дела № 2 в отношении **Х.** было назначено на 21 апреля 2017 года.

21 апреля 2017 года **Х.** на рассмотрение дела не явился и не направил своего представителя. **Х.** не представлены документы и пояснения, запрашиваемые Забайкальским УФАС России. В материалах дела нет подтверждения надлежащего уведомления **Х.** о времени и месте рассмотрения дела № 2.

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца. Срок рассмотрения дела №2 истекает 21 апреля 2017 г.

Согласно пункту 36 указанных выше Правил, производство по делу может быть прекращено в случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство РФ о рекламе в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

Таким образом, в связи с отсутствием возможности установить местонахождение **Х.** в установленные законом сроки, руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

#### **ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Прекратить производство по делу № 2.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: