



Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

**О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 25-06/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

№ 03-01/5094

03 июня 2016 года

Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев материалы о распространении рекламы следующего содержания: «Такси 799909 проезд по Ухте от 50 р!!», с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> (далее – <...>, заявитель) от 06.04.2016 (вход. № 1042 эл. от 07.04.2016), о распространении 06.04.2016 в 18 часов 39 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «Такси 799909 проезд по Ухте от 50!!» (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц (поскольку из текста сообщения не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – такси в городе Ухте, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 15 [Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»](#) в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. [Закон](#) о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы ей не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В целях установления наличия либо отсутствия признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Коми УФАС России запросило необходимые копии документов и письменную информацию у оператора связи – Открытое акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС»).

ОАО «МТС» письмом от 05.05.2016 № СЗ 02.06-03/КИ-Б/073 исх. (вход. № 2367 от 10.05.2016) указало, что по результатам проверки было установлено, что по итогам анализа отчетов доставки SMS-сообщений с сервисных платформ ПАО «МТС» было установлено, что указанные в обращении SMS-сообщения поступили на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, используемого в качестве SMS-центра оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (Ростовская обл.). В подтверждение ОАО «МТС» представило детализацию соединений по номеру заявителя за 06.04.2016.

Коми УФАС России письмом от 24.05.2016 № 03-01/4587 был сделан запрос о предоставлении информации оператору связи – Общество с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл»).

ООО «Т2 Мобайл» письмом от 02.06.2016 № РО-07/658 сообщило, что по результатам проверки было установлено, что указанное в запросе смс-сообщение было направлено 06.04.2016 в 18:39 абоненту <...> от <...>. Номер отправителя смс-сообщения <...> принадлежит физическому лицу – абоненту ООО «Т2 Мобайл» (Республика Коми) <...> (далее – <...>). Указанное в запросе смс-сообщение сформировано и направлено самостоятельно владельцем номера <...>.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 25-06/16 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – <...>.

3. Вызвать для участия в деле:

3.1. заявителя – <...>;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – <...>.

4. Назначить дело № Р 25-06/16 к рассмотрению **на 30 июня 2016 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. <...> **в срок до 28.06.2016** представить поясняющую информацию о том, поступает ли на абонентский номер <...> реклама следующего содержания: «Такси 799909 проезд по Ухте от 50 р!!» по состоянию на дату ответа на настоящее Определение.

6. <...> **в срок до 28.06.2016** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию.

6.1. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) <...> с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

6.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Такси 799909 проезд по Ухте от 50 р!!», распространенной 06.04.2016 в 18 часов 39 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

6.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих распространение рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения.

6.4. Пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на распространение рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения.

6.5. Поясняющие было ли получено <...> предварительное согласие <...> на получение на ее абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 6.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

7. <...> явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

8. <...> явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

О возможности рассмотрения дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, сообщить не позднее 28 июня 2016 года, предварительно по факсу (8212) 20-17-14 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота. Кроме того, документы объемом более 1 печатного листа должны быть представлены в прошитом виде и пронумерованы.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Председатель Комиссии

<...>