

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 17-Р/15 от 29.06.2015г.

02.10.2015 г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «БашТелеСофт» (уведомлено надлежащим образом), в отсутствие заявителя <...> (уведомлен надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. №1198 от 28.04.2015г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ОАО «МТС», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон <...>, а именно: **«Ловите момент! Оф. дилер ТЦ Кунцево делает уникальное предложение! Только 7 дней для Вас: авто в наличии, кредит от 5,5%, утилизация и trade-in, выгода до 250000р. Мы сделаем Вам лучшее предложение! Подробнее по тел.: +7(495)933-40-33 и на [www.volkswagen-kuntsevo.ru](http://www.volkswagen-kuntsevo.ru)»**, поступившего от отправителя Kuntsevo, через смс-центр: +79168999100, 23.04.2015г. в 19:03 часов.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения.

21.05.2015г. в адрес УФАС по РА от ОАО «МТС» поступила информация (вх. № 1441), согласно которой указанное сообщение поступило на номер абонента от ООО «Крафт Телеком» в рамках заключенного с ОАО «МТС» договора № D140755140 от 01.12.2014г.

15.06.2015г. в адрес УФАС по РА от ООО «Крафт Телеком» поступила информация (вх. № 1683), согласно которой смс-сообщение направлено в рамках договора № 1004 от 28.10.2014г., заключенного с ООО «Голден Телеком». В свою очередь ООО «Голден Телеком» направило согласие абонента <...> на получение рекламы, данное ООО «ТЦ Кунцево».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Смс-сообщение: **«Ловите момент! Оф. дилер ТЦ Кунцево делает уникальное предложение! Только 7 дней для Вас: авто в наличии, кредит от 5,5%, утилизация и trade-in, выгода до 250000р. Мы сделаем Вам лучшее предложение! Подробнее по тел.: +7(495)933-40-33 и на [www.volkswagen-kuntsevo.ru](http://www.volkswagen-kuntsevo.ru)»** может рассматриваться как реклама, так как оно адресовано неопределенному кругу лиц, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к автомобилям и продвижение этого товара на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 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.

Заявитель указывает, что он не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» **рекламодатель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, полученная от ООО «Крафт Телеком» свидетельствует, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «Голден Телеком» (ОГРН: 1137847222358, ИНН: 7807381195, юридический адрес: город Санкт-Петербург, улица Маршала Захарова, д.13, к. литер. А, помещение 2-Н).

В связи с чем 29.06.2015г. УФАС по РА в отношении ООО «Голден Телеком» возбудило дело № 17-Р/15.

21.08.2015г. от ООО «Голден Телеком» поступила информация и документы (вх.№ 2353), согласно которым отправка рассматриваемого смс-сообщения была инициирована ООО «БашТелеСофт» на основании договора № 1226 от 26.06.2014г.

02.09.2015г. определением дело № 17-Р/15 было отложено и назначено к рассмотрению на 29.09.2015г. Лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» – ООО «Голден Телеком» было заменено на надлежащее лицо – ООО «БашТелеСофт».

29.09.2015г. Комиссия при рассмотрении дела установила следующее:

01.06.2015г. в адрес УФАС по РА от ООО «ТЦ Кунцево» поступила информация, согласно которой <...> обращался в адрес ООО «ТЦ Кунцево» с просьбой ознакомления его с имеющимися акциями. Однако, проанализировав указанное согласие, УФАС по РА пришло к выводу, что оно не является надлежащим, так как адреса электронной почты не совпадают, также подпись <...> отлична от подписи на согласии, в связи с чем не представляется возможным идентифицировать личность абонента. <...> в ходе телефонного разговора подтвердил, что не обращался в адрес ООО «ТЦ Кунцево».

25.09.2015г. от ООО «БашТелеСофт» поступила информация и документы (вх. №2637), согласно которым рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения на основании договора № ДУ241202/14 от 24.12.2014г. является ООО «Страмедиа» (ОГРН: 1117746917848, ИНН: 7730655080, юридический адрес: г. Москва, ул. Тучковская, д.6, стр. 1). На основании вышеизложенного УФАС по РА приходит к выводу, что признаки нарушения рекламного законодательства могут содержаться в действиях ООО «Страмедиа».

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе 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 № 17-Р/15 от 29.06.2015г. заканчивается 29.09.2015г., в связи с чем не представляется возможным заменить ненадлежащее лицо ООО «БашТелеСофт», на надлежащее ООО «Страмедиа».

Таким образом, в сроки, установленные для рассмотрения дела № 17-Р/15 от 29.06.2015г., лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, не установлено.

В соответствии с абзацем е) пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу подлежит прекращению антимонопольным органом в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

Также Комиссией УФАС по РА было установлено, что абонент +79199932537 был включен в «черный список» (стоп-лист) рассылки рекламы, то есть рассылка смс-рекламы на данный номер прекращена, нарушение рекламного законодательства устранено (информация представлена ООО «БашТелеСофт»).

Руководствуясь абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 17-Р/15 от 29.06.2015г. прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных [пунктом 27](#) настоящих Правил.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.