

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, рассмотрев заявление гражданина <...> о распространении на его мобильный номер телефона +7<...> рекламного смс-сообщения с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### УСТАНОВИЛ:

18.11.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...> (вх.№ 9383) о распространении от адресата с буквенным идентификатором «STOLPLIT» через смс-центр +7<...> на его мобильный номер телефона (+7<...>) 14.11.2015 г. в 12 часов 07 минут рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Только 14.11.15 на сайте sale.stolplit.ru акция «ДЕРЖИМ ЦЕНЫ!» Успейте купить по старым ценам! Обновите интерьер выгодно! 84953745121», без предварительного согласия на получение данной информации.

К заявлению были приложены: копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс-сообщения.

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtf.ru>, номер <...> <...> закреплен за оператором связи ПАО «МегаФон».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России был направлен запрос в адрес ПАО «МегаФон» по предоставлению документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

04.12.2015 г. ПАО «МегаФон» представило в Удмуртское УФАС России копию доверенности от 28.10.2013 г., письменное пояснение.

Согласно письменному пояснению ПАО «МегаФон» не производило смс-рассылки на абонентский номер телефона +7<...> и не является рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения. Абонентский номер <...> <...> обслуживается оператором связи ООО «Скартел», который в данном случае является виртуальным оператором подвижной связи, использующим инфраструктуру

(оборудование) ПАО «МегаФон».

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

14.11.2015 г. в 12 часов 07 минут на мобильный номер заявителя (+7<...>) поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Только 14.11.15 на сайте [sale.stolplit.ru](http://sale.stolplit.ru) акция «ДЕРЖИМ ЦЕНЫ!»! Успейте купить по старым ценам! Обновите интерьер выгодно! 84953745121».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно разъяснениям ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе»», под неопределенным кругом лиц в данной норме понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

В тексте следующего содержания: «Только 14.11.15 на сайте [sale.stolplit.ru](http://sale.stolplit.ru) акция «ДЕРЖИМ ЦЕНЫ!»! Успейте купить по старым ценам! Обновите интерьер выгодно! 84953745121», отсутствует информация о конкретном получателе (Ф.И.О. потребителя) данного смс-сообщения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (продажа мебели), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, адресована неопределенному кругу лиц и является рекламой.

Согласно положениям части 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.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Рассматриваемое рекламное смс-сообщение, поступило на телефонный номер <...> <...> гражданина <...> от отправителя с буквенным идентификатором «STOLPLIT» через смс-центр +7<...>.

Согласно представленной информации ПАО «МегаФон», предоставление услуг связи по номеру телефона гражданина +7<...> осуществляет виртуальный оператор сотовой связи ООО «Скартел».

Согласно заявлению, гражданин <...> не давал своего согласия на получение рекламы посредством смс-сообщения от оператора связи ООО «Скартел».

Соответственно, реклама, распространенная на мобильный телефон заявителя посредством смс-сообщения без его согласия на получение рассматриваемой рекламы, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, статьей 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, имеются основания для возбуждения в отношении ООО «Скартел» (107140, г. Москва, Русаковская ул., д. 13, ИНН 7701725181, ОГРН 5077746847690) производства по делу № ТГ04-03/2015-222Р, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>.

На основании пункта 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № ТГ04-03/2015-222Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в рассмотрении дела:

- заявитель – **гражданин** <...>, обратившийся в Удмуртское УФАС России с заявлением;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **Общество с ограниченной ответственностью «Скартел»** (107140, г. Москва, Русаковская ул., д. 13, ИНН 7701725181, ОГРН 5077746847690).

3. Назначить дело № ТГ04-03/2015-222Р к рассмотрению на **10 февраля 2016 года в 13 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **ООО «Скартел»** обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Только 14.11.15 на сайте sale.stolplit.ru акция «ДЕРЖИМ ЦЕНЫ!»! Успеете купить по старым ценам! Обновите интерьер выгодно! 84953746121», поступившего 14.11.2015 г. в 12 часов 07 минут на мобильный номер телефона +7<...> гражданина <...>;

4.2. копии договоров на производство и распространение данного смс-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.3. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.4. информацию о лице, за которым закреплен буквенный идентификатор «STOLPLIT», с которого через смс-центр +7<...> (ПАО «МегаФон») поступило вышеуказанное рекламное смс-сообщение на номер телефона +7<...>;

В случае, если указанный буквенный идентификатор «STOLPLIT», с которого была

осуществлена смс-рассылка, был передан абоненту по договору с ПАО «Скартел», то копию данного договора со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями;

4.5. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> <...>, на получение рекламного смс-сообщения от ООО «Скарлет», от отправителя с буквенным идентификатором «STOLPLIT» либо иных третьих лиц;

4.6. копию договора на оказание услуг связи абоненту с номером телефона +7<...> (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.7. иные документы и сведения, которые, по мнению ООО «Скарлет», будут способствовать рассмотрению заявления по существу.

**Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России в срок до 09 февраля 2016 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 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

<...>