



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

о прекращении производства по делу № 12

21 февраля 2017 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе (Приказ Свердловского УФАС России № 68 от 20 февраля 2017 г.) в составе:

<...> – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии,

<...> – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

- ООО «Т2 Мобайл» (125212, г. Москва Ленинградское шоссе, д. 39А, стр.1, ОГРН 1137746610088; ИНН 7743895280); представитель – <...> (по доверенности № 0224/15 от 20.10.2015);

в отсутствие заявителей – <...>, <...>,

рассматривая в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила рассмотрения дел) дело № 12, возбужденное по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

**УСТАНОВИЛА:**

Дело № 12 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении ООО «Т2 Мобайл» Определением от 17.01.2017 и назначено к рассмотрению на 21.02.2017.

Основанием для возбуждения дела, согласно п. 3.25 Правил рассмотрения дел, явилось выявление антимонопольным органом признаков нарушения рекламного законодательства по результатам рассмотрения заявлений <...> (вх. № 01-20858 от 22.12.2016) и <...> (вх. № 01-20857 от 22.12.2016).

В своем заявлении <...> указал, что 22.12.2016 в 10:43 с номера +7950 <...> его абонентский номер +7912 <...> поступило рекламное смс-сообщение («Дует?Налед'ь? Ремонт&Окон. Выезд и диагностика. Бесплатно. 83432883840»), <...> в заявлении указал, что 21.12.2016 в 18:52 с номера +7902 <...> на его абонентский номер +7982 <...> поступило смс - сообщение аналогичного содержания.

Согласия на получение рекламных смс-сообщений заявители не давали.

ООО «Т2 Мобайл» в письменном пояснении (вх. № 01-1734 от 01.02.2017) и представителем в заседании Комиссии сообщено следующее:

ООО «Т2 Мобайл» в соответствии с ответом оператору связи дилера - ООО «Ростелеком-Розничные системы» от 31.01.2017 года сообщило, что стартовый комплект с абонентским номером +7950 <...> был утерян, в связи с чем установить отправителя данного смс-сообщения (физическое или юридическое лицо) не представляется возможным.

СМС-сообщение, направленное 22.12.2016 года в 10:43 с абонентского номера +7950 <...> на абонентский номер +7912 <...>, не имело признаков рассылки, предусмотренных статьями ФЗ «О связи», т.к. номер отправителя соответствовал Российской системе и плану нумерации и имел характер абонентской переписки, а не автоматической рассылки.

В соответствии с данными Автоматизированной системы расчетов оператора (АСР «Беркут») отправителем смс-сообщения рекламного характера, поступившего 21.12.2016 года в 18.52 с абонентского номера +7902 <...> на абонентский номер +7982 <...> является физическое лицо - <...>, проживающий по адресу: <...>.

Также ООО «Т2 Мобайл» сообщает, что лицом, имевшим возможность формировать содержание рекламного сообщения, определять его адресатов, а также обязанным предпринимать все необходимые меры, направленные на соблюдение законодательства о рекламе, в том числе следить за наличием согласия абонента на получение рекламы, также является <...>.

ООО «Т2 Мобайл» утверждает, что отправителем данных смс-сообщений и инициатором данной рассылки не является, требования ст. 44.1 Федерального закона «О связи» № 126 - ФЗ от 07.07.2003 года оператором связи выполняются в полном объеме, 31.01.2017 года абонентские номера +7950 <...> и +7902 <...> заблокированы оператором за смс-спам.

**Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, участвующего в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:**

Целями ФЗ «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст.1 ФЗ «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 (п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 18 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.

В соответствии с ст. 44.1 ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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.

Рассылка по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Рассылка, осуществляемая с нарушением требований настоящего Федерального закона, является незаконной, за исключением рассылки сообщений в целях информирования абонента в связи с перенесением абонентского номера, иных сообщений, которую оператор связи обязан осуществлять в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также рассылки сообщений по инициативе федеральных органов исполнительной власти, Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», органов государственных внебюджетных фондов, исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, местных администраций и других органов местного самоуправления, осуществляющих исполнительно-распорядительные полномочия в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с п. 22.1 ст. 2 ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи – автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Согласно Письму Минкомсвязи России от 29.09.2014 № ДА-П12-17623 «О вопросах применения Федерального закона от 21 июля 2014 г. № 272-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О связи» рассылкой является отправка разным адресатам сообщения одинакового содержания (реклама, газета, приглашение). Принимая это во внимание, рассылкой по сети подвижной радиотелефонной связи является массовая отправка одинаковых коротких текстовых сообщений (SMS) с целью распространения какой-либо информации (адресная электронная рассылка по целевой аудитории с целью доведения определенной информации).

Таким образом, к рассылкам по сети подвижной радиотелефонной связи не может быть отнесена передача абонентам индивидуальных сообщений, содержащих цифровые, буквенные или буквенно-цифровые сочетания (коды, пароли), а также иные адресные сообщения, содержащие различную информацию.

Смс - сообщение, направленное 22.12.2016 года в 10:43 с абонентского номера +7950 <...> на абонентский номер +7912 <...>1, а также смс-сообщение, направленное 21.12.2016 в 18:52 с номера +7902 <...> на абонентский номер +7982 <...> не имели признаков рассылки, предусмотренных п. 22.1 ст. 2 и ст. 44.1 ФЗ «О связи», т.к. номера отправителей соответствовали Российской системе и плану нумерации смс-сообщения носили характер индивидуальных сообщений, направленных одним абонентом другому абоненту, а не автоматической рассылки. Реклама была распространена не в рамках

Договора на рассылку с заказчиком рассылки, а в рамках Договора на оказание услуг связи, за нарушение которого санкции вправе применять оператор связи абонента, отправившего смс-рекламу. Таким образом, факт нарушения ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» не подтвердился.

Руководствуясь абз. 1 п. 36 Правил рассмотрения дел, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 12 прекратить.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>