

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 66-08/2017

18 июля 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия), <...>, рассмотрев заявление и материалы по факту поступления на телефонный номер <...> -9<...>-28 СМС-сообщения с рекламой без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица о направлении 20 июня 2017 года в 19 часов 03 минуты на телефонный номер <...> -9<...>-28 СМС-сообщения с рекламой: «Зем/участки в Краснодаре за 800тр! Газ, свет, вода 88002222700 Звонок 0р» с телефонного номера +7-9<...>-52 без его предварительного согласия.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-9<...>-52, +7-800-222-27-00 входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Мегафон».

Оператор связи Мегафон в ответ на запрос Челябинского УФАС России пояснило, что телефонный номер <...> -9<...>-52 по договору № 12607 от 24.03.2017 предоставлен физическому лицу – <...> (г. Волгоград), телефонный номер <...> указанный в тексте СМС-сообщения предоставлен Обществу с ограниченной ответственностью «Альфа Строительная компания» (далее – ООО «Альфа Строительная компания») (г. Краснодар).

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) под рекламой понимается 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.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно [статье 2](#) Федерального закона от 07.07.2003 № 126 «О связи» (далее – Закон о связи), это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона 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, не докажет, что такое согласие было получено.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Сообщение со сведениями: «Зем/участки в Краснодаре за 800тр! Газ, свет, вода 88002222700 Звонок 0р», является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к приобретению земельных участков в городе Краснодаре.

В материалах отсутствуют документы, свидетельствующие о получении предварительного согласия абонента +7-9<...>-28 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщения с рекламой от отправителя +7-9<...>-52, а на момент возбуждения дела в Челябинском УФАС России, документы, подтверждающие согласие Заявителя на получение СМС-сообщения с рекламой, отсутствуют, распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Ввиду того, что владельцем телефонного номера, с которого отправлено СМС-сообщение с рекламой, является <...>, следовательно, он мог самостоятельно сформировать и отправить текст СМС-сообщения с рекламой.

С учетом изложенного, рекламодателем СМС-сообщения с рекламой: «Зем/участки в Краснодаре за 800тр! Газ, свет, вода 88002222700 Звонок 0р» является Хакбердыев М. Г.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 66-08/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 66-08/2017 к рассмотрению на **17 августа 2017 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель - _____;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – <...>;

3.3) заинтересованное лицо – ООО «Альфа Строительная компания».

4. <...> представить в Челябинское УФАС России в срок до 10 августа 2017 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) согласие абонента +7-9<...>-28 на распространение ему рекламы путем направления СМС-сообщения;

4.2) письменные пояснения об основаниях направления СМС-сообщения с рекламой на номер заявителя +7-9<...>-28 при условии, что данный абонент ссылается в заявлении на то, что не давал предварительного согласия на получение;

4.3) письменные пояснения о мерах, принимаемых по получению согласия абонента непосредственно перед направлением СМС-сообщения с рекламой;

4.4) сведения о наличии договорных отношении с ООО «Альфа Строительная компания» по вопросу передачи телефонного номера +7-9<...>-52, с которого направлено СМС-сообщение с рекламой без предварительного согласия абонента, с приложением подтверждающих документов;

4.5) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

5. ООО «Альфа Строительная компания» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 10 августа 2017 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) сведения о наличии договорных отношении с <...> по вопросу передачи телефонного номера +7-<...>-52, с которого направлено СМС-сообщение с рекламой без предварительного согласия абонента, с приложением подтверждающих документов;

5.2) при наличии договорных отношений с <...> по вопросу передачи телефонного номера +7-<...>-52, представить письменные пояснения об основаниях направления СМС-сообщения с рекламой на номер заявителя +7-<...>-28 при условии, что данный абонент ссылается в заявлении на то, что не давал предварительного согласия на получение;

5.3) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены **доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.**

Доводим до вашего сведения, что 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 в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.