**ИП Мельникова Н.А.**

решение

по делу №31-38/з о нарушении законодательства о рекламе

**г. Грозный**

Резолютивная часть решения объявлена 9 октября 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 9 октября 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чеченской Республике по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

 Председатель Комиссии:

 Члены Комиссии:

рассмотрев дело № 31-38/з по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой связи физического лица рекламного CMC сообщения без его согласия на получение рекламы, что указывает на признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-Ф3 «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителей: - заявителя - физического лица, извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ИП Мельникова Наталия Александровна, извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, (согласно официального сайта Почта России. Отслеживание почтовых отправлений следует что неудачная попытка вручения,).

 **УСТАНОВИЛА:**

Согласно заявлению физического лица Царева Евгения Викторовича следует, что 04.02.2015г. в 17:56 на его мобильный телефон (номер +7 904 6128467) прислали нежелательное SMS-сообщение (рекламу), отправителем которого является номер + 7 902 228 4451 следующего содержания: *Натяжные потолки. -50%. Производство. Мин. Сроки. Рассрочка 0%. Т 7482943.*

При этом Заявитель сообщает, что предварительного согласия на получение данной рекламы он не давал.

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 ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

 На запрос оператор мобильной связи Заявителя – ОАО «TELE2» Санкт-Петербург представило письмо, в котором сообщается, что указанное выше рекламное СМС сообщение, поступившее абоненту +7 904 6128467 04.02.2015г. в 17:56, было отправлено с SMS-центра + 7 902 228 4451 оператора связи ОАО «СМАРТС» Самарская область.

 На определение о возбуждении производство по делу от 26.03.2015г. № 31-38/з ОАО «СМАРТС» Самарская область представило письменное объяснение, согласно которому установлено, что SMS-сообщение было отправлено ЗАО «Ярославль - GSM» Ярославская область

На определение о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 24.04.2015г. № 31-38/з ЗАО «Ярославль - GSM» Ярославская область представило письменное объяснение, согласно которому установлено, что номер +7 902 228 4451 принадлежит ЗАО «Ярославль - GSM» Ярославская область и закреплен за ИП Мельниковой Н.А., и SMS-сообщение было отправлено с ИП Мельниковой Н.А. Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 22.05.2015г. № 31-38/збыло назначено к рассмотрению на 19.06.2015г. в 10 час. 30 мин**.**

Однако на дату и время рассмотрения дела №31-38/з (19.06.2015г. в 10 час. 30 мин.) в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие о получении определения о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 22.05.2015г. № 31-38/з (исх. от 22.05.2015г. № 1227) о надлежащем уведомлении ИП Мельникова Н.А. о месте и времени рассмотрения дела.

Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 19.06.2015г. № 31-38/з было назначено к рассмотрению на 17.07.2015г. в 10 час. 20 мин.

Однако на дату и время рассмотрения дела №31-38/з (17.07.2015г. в 10 час. 20 мин.) в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие о получении определения о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 19.06.2015г. № 31-38/з (исх. от 19.06.2015г. № 1448) о надлежащем уведомлении ИП Мельникова Н.А. о месте и времени рассмотрения дела.

Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 17.07.2015г. № 31-38/з было назначено к рассмотрению на 14.08.2015г. в 10 час. 00 мин.

Однако на дату и время рассмотрения дела №31-38/з (14.08.2015г. в 10 час. 00 мин.) в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие о получении определения о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 17.07.2015г. № 31-38/з (исх. от 21.07.2015г. № 2229/1) о надлежащем уведомлении ИП Мельникова Н.А. о месте и времени рассмотрения дела.

Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 14.08.2015г. № 31-38/з было назначено к рассмотрению на 11.09.2015г. в 10 час. 00 мин.

Однако на дату и время рассмотрения дела №31-38/з (14.08.2015г. в 10 час. 10 мин.) в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие о получении определения о продлении срока и отложении рассмотрения дела от 14.08.2015г. № 31-38/з (исх. от 14.08.2015г. № 2498) о надлежащем уведомлении ИП Мельникова Н.А. о месте и времени рассмотрения дела

Согласно ответа ЗАО «Ярославль - GSM» Ярославская область следует, что отправка указанного SMS-сообщения (рекламу) осуществлена с номера предоставленного в пользование ИП Мельникова Н.А., на основании Договора № б/н от 17 декабря 2012 года, заключенное между ИП Мельникова Н.А. и ЗАО «Ярославль - GSM» Ярославская область.

Согласно Договору № б/н от 17 декабря 2012 года Исполнитель предоставляет Заказчику Услуги по передаче SMS сообщений от Заказчика на мобильные терминалы Абонентов других сетей транзитом через Сеть Исполнителя.

В месте с тем, одним из существенных условий Договора об оказании услуг корпоративные SMS сервисы» является получение клиентом от пользователей, которым клиент намерен осуществлять SMS-рассылку, письменного согласия на получение SMS-рассылки.

 С учетом изложенного, имеются основания считать, что ИП Мельникова Н.А. в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламораспространителем вышеназванной рекламы, как лицо, осуществляющее её распространение путем рассылки CMC сообщений

 Приведенные выше обстоятельства послужили основанием для возбуждения в отношении ИП Мельниковой Н.А. настоящего дела.

 Определение о продлении срока и отложении рассмотрения дела №31-38/з было направлено ИП Мельникова Н.А. (исх. от 11.09.2015 № 2784/1) в котором дело№31-38/з было назначено к рассмотрению на 09.10.2015г. в 10 час. 00 мин., при этом, у ИП Мельникова Н.А. в срок до 08.10.2015г., была запрошена соответствующая информация касательно рассматриваемого дела.

 Однако в установленные сроки ИП Мельниковой Н.А. запрашиваемая информация не была представлена.

Комиссия, изучив материалы дела, пришла к выводу о возможности рассмотрения дела, при надлежащем уведомлении сторон, в настоящем заседании.

Материалы дела дают основания прийти к следующим выводам. В соответствии с Договором № б/н от 17 декабря 2012 года ИП Мельниковой Н.А. согласно условиям договора предоставляется возможность отправки сообщений на абонентские телефонные номера клиентов ЗАО «Ярославль - GSM».

 Из вышеуказанных норм Договора вытекает, что ИП Мельникова Н.А. в силу п.7 ст.З8 ФЗ «О рекламе» является рекламораспространителем рассматриваемого CMC сообщения рекламного характера, содержащего информацию: **Натяжные потолки. -50%. Производство. Мин. Сроки. Рассрочка 0%. Т 7482943**, как лицо, осуществившее его отправку абоненту с помощью, предоставленной в пользование технической базы.

Таким образом, обстоятельства дела свидетельствуют о том, что рассматриваемое рекламное CMC сообщение было распространено в нарушение требований, предусмотренных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение которых несет рекламораспространитель, каковым в данном случае является ИП Мельникова Н.А.

ИП Мельникова Н.А. не представила доказательства, свидетельствующие об устранении нарушения, что дает основания для выдачи ИП Мельниковой Н.А. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п.2 4.1 ст.ЗЗ, ч.1 ст.36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия,

 **РЕШИЛА:**

 1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую 04.02.2015 17:56 мин. путем направления на телефонный номер мобильной связи +79046128467 CMC сообщения рекламного характера, следующего содержания: Натяжные потолки. -50%. Производство. Мин. Сроки. Рассрочка 0%. Т 7482943, без предварительного согласия абонента на его получение, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

 2. Выдать ИП Мельниковой Н.А. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Чеченского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

**Председатель Комиссии**

**Члены Комиссии**