**ИП Мельникова Н.А.**

**Определение**

**г. Грозный**

**о возбуждении дела об административном правонарушении № 858-38/с и проведении административного расследования**

**9 октября 2015года**

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Чеченской Республике (далее - Чеченское УФАС России) Эльбукаев Асламбек Усманович, рассмотрев материалы дела №31-38/з, возбужденного результатам рассмотрения заявления физического лица в Федеральную антимонопольную службу России о получении им нежелательного CMC сообщения (рекламы) без предварительного его согласия на получение рекламы на действия ИП Мельникова Н.А. выразившиеся, в нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-Ф3 «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), а также части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее-КоАП РФ).

**УСТАНОВИЛ:**

В Чеченское УФАС России поступили материалы дела Федеральной антимонопольной службы по признакам нарушения законодательства о рекламе по обращению физического лица.

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.

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.

Содержание и адресаты SMS-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию Оператора для рассылки. По этой причине, осуществляя роль технического посредника доставки информации абонентам, ЗАО «Ярославль - GSM» не может являться ответственным за выбор адресата, программного обеспечения, с помощью которого осуществляется SMS рассылка, и направление SMS-сообщений того или иного содержания Заказчиком, так же как и в случае отправки SMS-сообщений любым мобильным абонентом со своего абонентского оборудования. Из вышеперечисленного так же следует, что база данных абонентских номеров формируется непосредственно Заказчиком

При заключении Договора Заказчик и Исполнитель, следуя нормам действующего законодательства, в частности, ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», закрепили соответствующую обязанность Заказчика в п. 3.1.2. Договора: «3.1.2. Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации Спама (Спам-это рассылка SMS-сообщений рекламного характера, которая осуществлена на Мобильные Терминалы Абонентов без предварительного согласия Абонентов) таким образом, Заказчик обязан для оправки SMS-сообщения рекламного характера получить согласие Абонента на ее получение. В связи с этим, документы, подтверждающие предварительное согласие Абонентов на получение SMS-сообщений, подлежат представлению ИП Мельниковой Н.А.

Согласно ст. 3 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006г. «О рекламе» рекламодателем признается «изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо», а рекламораспространителем-«лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств». В случае доказанности фактов направления SMS-сообщений рекламного характера, в соответствии с Договором заключенным между ЗАО «Ярославль - GSM» и ИП Мельниковой Н.А. и действующим законодательством РФ, ЗАО «Ярославль - GSM» не является рекламодателем и рекламораспространителем.

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.

По результатам рассмотрения дела №31-38/з ИП Мельникова Н.А. признано нарушившим требования ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», что влечёт за собой ответственность, предусмотренную ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, согласно которой, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

На основании выше изложенного и руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

Возбудить в отношении ИП Мельниковой Н.А., дело об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Назначить по данному делу административное расследование.

В соответствии со ст. 26.10 КоАП РФ и ст.34 Федерального закона «О рекламе» ИП Мельникова Н.А. представить в срок до 9 ноября 2015г. в Чеченское УФАС России следующую информацию:

1. Письменное мотивированное пояснение со ссылкой на конкретные законодательные акты РФ, основания на распространения рекламы путем рассылки CMC сообщения рекламного характера, следующего содержания: ***Натяжные потолки. -50%. Производство. Мин. Сроки. Рассрочка 0%. Т 7482943***, без предварительного согласия абонента на получение рекламы;

2. Сведения об ИП Мельниковой Н.А. (выписка из ЕГРЮЛ, копию Устава, копию приказа о назначении руководителя).

В целях реализации прав, предусмотренных ст.28.2 КоАП РФ, представитель ИП Мельникова Н.А. надлежаще оформленными полномочиями (доверенность) приглашается 10.11.2015 года в 14 часов 00 минут в Чеченское УФАС России по адресу: Чеченская Республика, г. Грозный, Старопромысловское шоссе, 40, 3-й этаж для участия в составлении протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ. При себе иметь паспорт.

За непредставление или несвоевременное представление сведений, либо представление заведомо недостоверных сведений антимонопольный орган физические и юридические лица несут административную ответственность, предусмотренную Кодексом Российской Федерации об административных нарушениях.

**Руководитель управления**