

РЕШЕНИЕ

«30» января 2018г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<...>- заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <...>-

<...> - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков

специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 106/Р-2017, возбужденное в отношении <...> (адрес регистрации: <...>, дата рождения: <...>, далее - <...>) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

14.09.2017 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. от 14.09.2017 № 4060э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 13.09.2017 в 11 часов 37 минут: «Только 3 дня кВАртиРа За 990 Т.р.! Звоните 385-69-83» от абонента <...> (смс - центр 8-927-290-90-93).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Публичным акционерным обществом «Мегафон» (исх. от 04.10.2017 № 5/3-01-DD-Исх-00206/17, далее - ПАО «Мегафон») следует, что абонентский номер <...>, с которого заявителю поступило смс - сообщение, принадлежит <...>.

16.10.2017 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 106/Р-2017 в отношении <...> и назначено к рассмотрению на 23.11.2017 в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «срок хранения истек, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

23.11.2017 на рассмотрение дела № 106/P-2017 <...> не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.11.2017 рассмотрение дела № 106/P-2017 было отложено на 25.12.2017 в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.12.2017 на рассмотрение дела № 106/P-2017 <...> не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.12.2017 рассмотрение дела № 106/P-2017 было отложено на 30.01.2018 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «срок хранения истек, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

30.01.2018 состоялось рассмотрение дела № 106/P-2017 в отсутствие <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

14.09.2017 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. от 14.09.2017 № 4060э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 13.09.2017 в 11 часов 37 минут: «Только 3 дня кВАртиРа За 990 Т.р.! Звоните 385-69-83» от абонента <...> (смс - центр 8-927-290-90-93).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Публичным акционерным обществом «Мегафон» (исх. от 04.10.2017 № 5/3-01-DD-Исх-00206/17) следует, что абонентский номер <...>, с которого заявителю поступило смс - сообщение, принадлежит <...> на основании договора об оказании услуг от 09.07.2017 № 9376265782200039667030493 (в материалы дела представлена копия договора) а также детализация по абонентскому номеру заявителя <...> за период получения рекламы - 13.09.2017).

Из пояснений ПАО «Мегафон» также следует, что ПАО «Мегафон» является оператором связи, обеспечивающим возможность приема и передачи голосовой и неголосовой информации между абонентами, а именно осуществляет деятельность по приему, обработке, передаче и доставке смс - сообщений по сетям электросвязи. В ходе оказания услуг связи ПАО «Мегафон» не имеет право на ознакомление с содержанием смс - сообщения в силу охраняемой законом тайны связи и выполняет исключительно техническую функцию передачи смс - сообщений, а не информации определенного содержания. За содержание передаваемой и (или) принимаемой абонентами информации ПАО «Мегафон» ответственность не несет. ПАО «Мегафон» не имеет возможности видеть текст отправляемого абонентом смс - сообщения, передает его в неизменном виде.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нарушение данной правовой нормы абонент <...> - <...> распространил рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «Только 3 дня кВАртиРа За 990 Т.р.! Звоните 385-69-83» от абонента <...> (13.09.2017 в 11 часов 37 минут, смс - центр 8-927-290-90-93) без согласия абонента <...>.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является <...> на основании договора об оказании услуг от 09.07.2017 № 9376265782200039667030493., заключенного с ПАО «Мегафон», в соответствии с которым абонентский номер <...>, с которого заявителю поступило спорное смс - сообщение принадлежит <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать <...> (адрес регистрации: <...>, дата рождения: <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Выдать <...> (адрес регистрации: <...>, дата рождения: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 08 февраля 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>