

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 45/07-2014

9 июля 2014 г.
г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Комиссия, Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя,

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев 09.07.2014 дело № 45/07-2014, возбужденное в отношении ОАО «Мегафон» по факту распространения на мобильный телефон <...> <...> рекламной информации посредством sms-сообщения следующего содержания: «К 8 марта дарим 2000р! Промокод: 8marta.fotosklad.ru/8m» с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии представителя заявителя - <...>;

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ОАО «Мегафон», <...> (доверенность б/н от 22.05.2014),

УСТАНОВИЛА:

11.03.2014 в Приморское УФАС России из ФАС России поступило обращение жителя г. Москва <...> (вх. № 1677) о распространении рекламы путем рассылки sms-сообщения на мобильный телефон без предварительного согласия абонента, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В частности, на мобильный телефон <...> (оператор связи ОАО «Мегафон» Москва и Московская область) гражданина <...> 07.03.2014 в 11:39:13 (GMT +04:00) поступило рекламное sms-сообщение под буквенным кодом «Fotosklad» следующего содержания: «К 8 марта дарим 2000р! Промокод: 8marta.fotosklad.ru/8m».

<...> считает, что рассылка в его адрес рекламы содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», просит провести соответствующую проверку и привлечь виновных в нарушении рекламного законодательства лиц к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

На основании материалов и информации полученной согласно запросам, установлено следующее.

<...> рекламную информацию по поступившему sms-сообщению не запрашивал и не давал согласие на ее получение через sms-сообщения.

Из письменных пояснений представленных дальневосточным филиалом ОАО «Мегафон» (оператор связи телефонного номера на который поступило sms-сообщение) (вх. № 3613 от 25.04.2014, вх. № 5256 от 10.06.2014, вх. № 6352 от 08.07.2014), следует, что направление рекламного sms-сообщения осуществлялось ОАО «Мегафон» в рамках дополнительного соглашения (№ 30/4 от 01.10.2013) к генеральному соглашению от 30.04.2010, заключенного между ОАО «Мегафон» и ЗАО «МегаЛабс», в соответствии с которым ОАО «Мегафон» обязался по заданию ЗАО «МегаЛабс» осуществлять действия по направлению своим абонентам указанных в соглашении сообщений в соответствии с определенными условиями выборки. ЗАО «МегаЛабс» в свою очередь заключал самостоятельно или с привлечением третьих лиц договоры с рекламодателями, имеющими потребности в размещении рекламы посредством сети подвижной связи оператора среди абонентов. Так 01.11.2013 между ЗАО «МегаЛабс» и ООО «ОСК» заключен договор № МР-ОСК-011113.

Так же из письменных пояснений следует, что <...> при заключении договора об оказании услуг связи № CSN-22222266 от 30.06.2011 (в рамках которого абоненту был выделен номер <...>), согласился с условиями предоставления услуг оператора. Так согласно пунктам 14.14 и 14.14.2 условий оказания услуг связи «Мегафон», являющимися неотъемлемой частью договора, абонент соглашается на вест срок его действия на получения рекламы при использовании услуг, а так же на использование сведений об абоненте в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке, в том числе путем осуществления прямых контрактов с абонентом с помощью средств связи.

Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что доказательств, подтверждающих данные доводы, ОАО «Мегафон» не представило. Представитель ОАО «Мегафон» сообщил, что в связи с давностью заключения договора с <...>, инфокарта была утеряна в архиве. И полагает, что невозможность представления подписанной <...> инфокарты не означает того, что договор между абонентом и ОАО «Мегафон» не был заключен. Однако, Комиссия Приморского УФАС России отмечает, что представленный образец инфокарты, который абоненты подписывали в 2011 году, предусматривает вариативность поведения абонента – согласиться на получение рекламы или отказаться. Таким образом, ОАО «Мегафон» не представив копию заключенного договора с <...>, не подтвердил наличия согласия на получение рекламы.

Представитель ОАО «Мегафон» также сообщил, что отправка рекламных sms-сообщений на телефонный номер <...> прекращена с момента поступления его заявления в антимонопольный орган.

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

Определением Приморского УФАС России от 12.05.2014 (исх. № 4370/07-2) в отношении ОАО «Мегафон» возбуждено дело № 45/07-2014 по признакам

нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 11.06.2014.

11.06.2014 в назначенное время представитель <...> на рассмотрение дела № 45/07-2014 не явился.

Определением Приморского УФАС России от 17.06.2014 (исх. № 5435/07-2) рассмотрение дела № 45/07-2014 было отложено в связи с необходимостью истребования дополнительных пояснений и документов от ОАО «Мегафон» и назначено к рассмотрению на 09.07.2014.

09.07.2014 в назначенное время надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела 45/07-2014 представитель <...> на рассмотрение дела № 45/07-2014 не явился.

На основании вышеизложенного, с учетом имеющихся в деле документов, Комиссия пришла к заключению, что распространяемая sms-реклама ОАО «Мегафон» без предварительного согласия абонента, распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 3.58-3.61 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь частью 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, поступившую 07.03.2014 в 11:39:13 (GMT +04:00) на телефонный номер абонента <...> следующего содержания: «К 8 марта дарим 2000р! Промокод: 8marta.fotosklad.ru/8m», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ОАО «Мегафон» предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в связи с добровольным устранением нарушений до рассмотрения настоящего дела.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 21.07.2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

