

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 062/05/18-612/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«26» декабря 2019 г. г. Рязань

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, заместитель руководителя управления, рассмотрев представленные материалы о распространении смс-сообщения с признаками нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Рязанского УФАС России 05.11.2019 (вх. №5272) поступило заявление <...> о распространении 22.10.2019 на его телефонный номер <...> -<...> смс-сообщений рекламного характера с признаками нарушения статьи 18 Закона о рекламе.

Из заявления <...> следует, что согласия на получение подобной информации он не выражал.

К своему заявлению <...> приложил скриншот полученных рекламных сообщений, из которых следует, что смс-сообщения:

- *«Смарт дом Юность – почти все кладовки распроданы, успевай купить свою по выгодной цене! «Капитал – строитель жилья»!», тел. <...>»* поступило 22.10.2019 в 12:56 от SMS_INFO;

«Смарт дом на Славянском проспекте – почти все кладовки проданы, купи свою по выгодной цене! «Капитал» поступило 22.10.2019 в 15:00 от SMS_INFO.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> -<...> принадлежит оператору ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (Рязанская область).

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 11.11.2019 (исх. №5694) направлен запрос в ПАО «МТС».

В адрес Рязанского УФАС России 06.12.2019 (вх. №5830) поступил ответ ПАО «МТС», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> -<...> выделен <...>.

Также представлена детализация оказанных услуг связи на абонентский номер <...> <...> за 22.10.2019, согласно которой 22.10.2019 в 12:56 и 15:00 направлены смс-сообщения от SMS_INFO.

Указанные смс-сообщения были отправлены абонентом ООО «Рускем» (ИНН 7811442926, <...>) на основании Дополнительного соглашения №1 к Договору об оказании услуг связи №177702847045 от 13.09.2016.

Согласно п.3.3.3 Дополнительного соглашения к договору Абонент (ООО «Рускем») до начала оказания услуги рассылки обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение пользователями смс-сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах заказчика рассылки.

Согласно п.3.3.12 Дополнительного соглашения к договору Абонент (ООО «Рускем») до начала оказания услуги рассылки принимает на себя обязательство обеспечить наличие согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – 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 продвижению на рынке.

В силу части 1 статьи 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.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламы по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое

согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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

Таким образом, рекламодателем является ООО «Рускем» (ИНН 7811442926, 192012, Приморский, Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, 271 стр. А, 1002).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального 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 № 062/05/18-612/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламодатель) – ООО «Рускем» (ИНН 7811442926, 192012, Приморский, Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, 271 стр. А, 1002).

3. Назначить дело к рассмотрению на 23.01.2020 в 14 часов 00 минут по адресу: г. Рязань, ул. Семинарская, 15, кор. 2.

4. ООО «Рускем» в срок до 20.01.2020 представить в адрес Рязанского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:

- согласие <...> на получение смс-сообщения;

- копию договора с заказчиком (рекламодателем) на распространение рекламы, полученной <...>.

- копию акта выполненных работ по распространению указанной рекламы;

- мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства.

Председатель Комиссии <...>