

## РЕШЕНИЕ

«14» июля 2017г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:

<...> -

<...>;

Членов Комиссии: <...> -

<...> - <...>

<...>;

рассмотрев дело № 11/Р-2017, возбужденное в отношении <...> (адрес регистрации: <...>, 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:

17.01.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 162э от 17.01.2017г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 14.01.2017г. в 21 час 31 минуту: «Такси в Аэропорт 1000 руб. Вокзал 500 руб. т. +74956699665» от абонента <...> (смс – центр 8-903-701-11-11).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. № ВР-04-5650Исх от 03.02.2017г.), следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является <...> на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № <...> от 18.07.2016г.

Из пояснений ПАО «ВымпелКом» следует, что ПАО «ВымпелКом» 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 «ВымпелКом» 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 «ВымпелКом» ответственность не несет. ПАО «ВымпелКом» 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

14.02.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 11/Р-2017 в отношении <...> и назначено к рассмотрению на 15.03.2017г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.03.2017г. на рассмотрение дела № 11/Р-2017 <...> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.03.2017г. рассмотрение дела № 11/Р-2017 было отложено на 24.04.2017г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.04.2017г. на рассмотрение дела № 11/Р-2017 <...> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.06.2017г. рассмотрение дела № 11/Р-2017 было отложено на 14.07.2017г. 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).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

17.01.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 162э от 17.01.2017г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего

содержания:

- 14.01.2017г. в 21 час 31 минуту: «Такси в Аэропорт 1000 руб. Вокзал 500 руб. т. +74956699665» от абонента <...> (смс – центр 8-903-701-11-11).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. № ВР-04-5650Исх от 03.02.2017г.), следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является <...> на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № <...> от 18.07.2016г.

Из пояснений ПАО «ВымпелКом» следует, что ПАО «ВымпелКом» 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 «ВымпелКом» 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 «ВымпелКом» ответственность не несет. ПАО «ВымпелКом» 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение <...> рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В нарушение данной правовой нормы абонент <...> - <...> распространил рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Такси в Аэропорт 1000 руб. Вокзал 500 руб. т. +74956699665» от (смс – центр 8-903-701-11-11) (14.01.2017г. в 21 час 31 минуту) 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является <...> на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № <...> от 18.07.2017., заключенного с ПАО «ВымпелКом», в соответствии с которым абонентский номер <...>, с которому 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: <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>.

2. Выдать <...> 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 14 июля 2017 года.

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