

<...>

Лицу, в действиях которого
содержатся признаки
нарушения
законодательства о
рекламе

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 12-Р-18

Резолютивная часть решения оглашена 18.07.2018
Абакан

г.

В полном объеме решение изготовлено 18.07.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель
Комиссии: <...>;

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрела материалы дела № 12-Р-18, возбужденного в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствие ответчика <...>, извещенной надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 16.04.2018 г. (вх. № 468) поступило заявление <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении на номер <...> без предварительного согласия абонента рекламных смс-сообщений от 15.04.2018 г. в 18:42 «Ваш онлайн займ ждет Вас на ttzaim.ru Ждем Вас любимый клиент Шмщ», данное смс-сообщения было направлено с номера <...>.

В своем заявлении <...> пояснил, что не давал своего согласия на получение смс-сообщения рекламного характера.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Данная информация, распространенная путем смс-сообщения, полностью подпадает под понятие реклама, так как имеет все признаки вышеуказанных понятий.

<...> является абонентом оператора мобильной сети публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «Вымпелком»), в связи с чем, 24.04.2018 г. (исх. № 04-2397/АМ) Хакасским УФАС России в адрес ПАО «Вымпелком» направлен запрос о предоставлении информации, касающейся распространения вышеуказанной рекламы.

15.05.2018 г. ПАО «Вымпелком» представлены письменные пояснения с приложением документов, в которых указано, что телефонный номер <...> ПАО «Вымпелком» выделило абоненту <...> в рамках заключенного с ним абонентского договора об оказании услуг связи «Билайн» <...>.

В соответствии с указным договором оператор предоставляет абоненту услуги связи, позволяющие последнему передавать и (или) принимать голосовую и (или) неголосовую информацию. Применительно к услуге приема/передачи коротких текстовых сообщений (СМС) это означает, что абонент самостоятельно пользуется данной услугой посредством технической возможности, которую обеспечивает ему оператор связи.

Всю последовательность действий, необходимых для отправки коротких текстовых сообщений (СМС) определенного содержания, абонент осуществляет самостоятельно (набор текста, выбор адресата получателя сообщения, нажатием клавиши «Отправить»). Между ПАО «Вымпелком» и <...> заключен не договор рассылки, как это предусматривает статьей 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», а абонентский договор по Правилам оказания услуг телефонной связи. Таким образом, сообщение, инициированное <...>, по содержанию является рекламным, но не обладает признаками рассылки в соответствии со статьей 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и согласно Письму ФАС России от 25.09.2017 № АК/65823/17 «О распространении рекламы по сетям электросвязи посредством SMS-рассылки». Рекламораспространителем в данном случае является <...>.

Согласно части 1 статьи 18 Закона 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 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 соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно представленным пояснениям и документам, рекламодателем данного сообщения является <...>.

16.05.2018г. Хакасским УФАС России вынесло определение о возбуждении дела №12-Р-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение назначено на 06.06.2018г.

Данным определением о возбуждении дела антимонопольным органом у <...> истребованы документы и пояснения относительно распространения рекламного смс-сообщения в срок до 04.06.2018 г., однако в установленный антимонопольным органом срок каких-либо документов и сведений не поступило.

На момент заседания комиссии в материалах дела отсутствовали сведения о надлежащем извещении ответчика <...>, в связи с чем, Комиссия Хакасского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 12-Р-18 в связи с необходимостью получения антимонопольным органом, дополнительных документов и пояснений от лиц участвующих в деле.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 12-Р-18, рассмотрение дела назначено на 18.07.2018 г.

В назначенное время заседания комиссии <...> и <...> не явились.

В заявлении <...> указывалось о поступлении сообщения рекламного характера только 15.04.2018 г. у Хакасского УФАС России отсутствует информация о продолжении распространения на абонентский номер заявителя смс-рекламы от <...>, следовательно, необходимость в выдаче предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, отсутствует.

Комиссия Хакасского УФАС России, проанализировав все имеющиеся материалы дела, пришла к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Ваш онлайн займ ждет Вас на ttzaim.ru Ждем Вас любимый клиент Шмщ», распространенную <...>, в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, 15.04.2018 г. в 18:42 на номер <...>, принадлежащий <...>.
2. Предписание о прекращении законодательства о рекламе не выдавать.

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

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>