

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/80-2016

14 декабря 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и. о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № 06-10.1/80-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения <...> (далее – <...>) рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - <...>, в извещении которого предприняты необходимые меры,

в отсутствие заинтересованного лица, – ООО «Т2 Мобайл», извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя - <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, по факту направления 08.11.2016 в 15:18 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «(;) *КафеФЛАМИНГО. ВКУСНО! НЕДОРОГО! +Бизнес-ланч Космич. пр. 20/1 89139717733*» от абонента **+79504688891**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В ответе от 21.11.2016 исх. № 359/11 Омский филиал ООО «Т2 Мобайл» представил следующую информацию: «...По результатам проверки установлено, что 08.11.2016 в 12:18 (UTC+3, Московское время) было получено входящее смс-сообщение на абонентский номер <...> от абонентского номера +79504688891.

Сообщаем Вам, что абонентский номер отправителя смс-сообщения +79504688891 закреплен за физическим лицом - абонентом ООО «Т2 Мобайл» (Пермский край) - <...>, зарегистрированным по адресу: <...>...

...Смс-сообщение сформировано и направлено самостоятельно владельцем номера +79504688891 <...>.

Наша компания не занимается ни рассылкой, ни производством рекламных смс-сообщений. Договоров на распространение рекламного смс-сообщения наша компания не заключала..».

Согласно пункту 3.1.6 Условий оказания услуг связи Tele2, являющихся неотъемлемой частью Договора об оказании услуг связи от 15.07.2016, Абонент (<...>) обязуется не использовать абонентский номер для проведения рассылок рекламы и организации иных массовых рассылок, нарушающих требования действующего законодательства, проведения лотерей, голосований, викторин, опросов, установления устройств для доступа в сети фиксированной связи, IP-телефонии и других мероприятий и/или не совершать иных действий, создающих угрозу для нормального функционирования сети связи, наносящих вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам, в т. ч. не распространять спам или вредоносное программное обеспечение.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая реклама** – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/80-2016 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от <...> либо иного лица в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Одновременно Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 6.1.2 Условий оказания услуг связи Tele2 Оператор связи вправе приостановить оказание услуг связи, в случае если Абонент (<...>) причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам с использованием услуг Оператора, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих карт оплаты, использует телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов доступа в сети фиксированной связи IP-телефонии.

Аналогичное право Оператора на приостановление оказания услуг связи изложено в части 3 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», согласно которому, в случае нарушения пользователем услугами связи требований, установленных настоящим Федеральным законом, правилами оказания услуг связи или договором об оказании услуг связи, в том числе нарушения сроков оплаты оказанных ему услуг связи, определенных условиями договора об оказании услуг связи, Оператор связи имеет право приостановить оказание услуг связи до устранения нарушения, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

В случае неустранения такого нарушения в течение шести месяцев со дня получения пользователем услугами связи от Оператора связи уведомления в письменной форме о намерении приостановить оказание услуг связи Оператор связи в одностороннем порядке вправе расторгнуть договор об оказании услуг связи, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие Договора об оказании услуг связи б/н от 15.07.2016, заключенного между ООО «Т2 Мобайл» и <...> (абонентом номера +79504688891), Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщений в адрес <...> (абонентский номер <...>).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 действия <...>, выразившиеся в направлении в адрес <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения: «:) *КафеФЛАМИНГО. ВКУСНО! НЕДОРОГО! +Бизнес-ланч Космич. пр. 20/1 89139717733*» без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать <...> и ООО «Т2 Мобайл» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 14 декабря 2016 года.

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

Председатель Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ**о прекращении нарушения законодательства****Российской Федерации о рекламе****по делу № 06-10.1/80-2016**

14 декабря 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и. о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 14.12.2016 по делу № 06-10.1/80-2016 о признании действий <...>, выразившихся в направлении посредством SMS-сообщений рекламы на абонентский номер гражданина <...> (абонентский номер <...>) без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> (зарегистрированному по адресу: <...>) в срок **до 26 декабря 2016 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ООО «Т2 Мобайл» (ИНН 7743895280, юридический адрес: 125212, г. Москва, Ленинградское шоссе 39А, стр. 1) в срок **до 26 декабря 2016 года** приостановить <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) до получения доказательств его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

3. <...>, ООО «Т2 Мобайл» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 27 декабря 2016 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>