

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 105/Р-2013

28 ноября 2013г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

Клостер Е.А. - заместителя руководителя управления;
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции;

ведущего специалиста-эксперта

Членов Комиссии:

Акатьевой И.С. - отдела рекламы и недобросовестной
конкуренции;

ведущего специалиста-эксперта отдела
судебной и правовой работы,

Анкудиновой А.А. -

рассмотрев дело № 105/Р-2013, возбужденное в отношении Открытого акционерного общества «Мегафон» (далее - ОАО «Мегафон») юридический адрес: 115035, г. Москва, Кадашевская набережная, 30, ИНН 7812014560, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента, в присутствии представителя ОАО «Мегафон» <...> по доверенности от 22.06.2012г.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение прокуратуры Кемеровской области о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ОАО «Мегафон» при распространении рекламы посредством смс – сообщений.

14.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 105/Р-2013 в отношении ОАО «Мегафон» и назначено к рассмотрению на 25.10.2013г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Мегафон» и заявителя заказными письмами с

уведомлениями о вручении.

25.10.2013г. на рассмотрение дела № 105/Р-2013 представитель ОАО «Мегафон» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО «Мегафон» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 105/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

25.10.2013г. определением рассмотрение дела № 105/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 28.11.2013г. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Мегафон» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта «Почта России отслеживание почтовых отправлений», уведомление о вручении почтового отправления имеются в материалах дела).

28.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 105/Р-2013 в присутствии представителя ОАО «Мегафон» <...> по доверенности, которая пояснила, что с нарушением не согласна, поскольку смс – реклама на мобильный телефон заявителя ОАО «Мегафон» не направлялась. На абонентский номер <...> была направлена информация о возможностях используемого абонентом тарифа. Информация о «живом балансе» является одной из возможностей телематических услуг связи, оказываемых оператором ОАО «Мегафон», и представляет собой предоставление прямого доступа абонента к информационной системе оператора связи о состоянии баланса лицевого счета данного абонента. Доведение информации об услугах оператора, которая необходима для заключения и исполнения договора на оказание услуг связи, является прямой обязанностью, предусмотренной законодательством о связи.

Рассмотрев материалы дела № 105/Р-2013, заслушав пояснения <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На мобильный телефон заявителя <...> поступило смс – сообщение следующего содержания: **««Живой баланс» Текущий баланс на экране Вашего телефона всего за 2 руб/сутки! Как подключить? Наберите *105*31# вызов. Подробности на www.megafon.ru»**, согласие на получение данной информации заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора. По отдельным видам товаров (работ, услуг) перечень и способы доведения информации до потребителя устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 10 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» информация о товарах (работах, услугах), доводится до сведения потребителей в технической документации, прилагаемой к товарам (работам, услугам), на этикетках, маркировкой или иным способом, принятым для отдельных видов товаров (работ, услуг).

Обязанность оператора связи представлять необходимую для заключения и исполнения договора информацию и право абонента получать такую информацию закреплены в Правилах оказания услуг подвижной связи (постановление Правительства Российской Федерации от 25.05.2005 № 328), Правилах оказания услуг связи по передаче данных (постановление Правительства Российской Федерации от 23.01.2006 № 32), Правила оказания тематических услуг связи постановление Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 № 575).

Таким образом, оператор связи в силу законодательства о защите прав потребителей и правил оказания соответствующего вида услуг связи обязан представить потребителю информацию об оказываемой услуге.

Условия договора с абонентом предусматривают оказание ему услуг связи по передаче данных, следовательно, ОАО «Мегафон» обязано информировать абонента, о предоставлении информации, которая необходима для заключения и исполнения договора на оказание услуг связи и дополнительных условий пользования предоставляемой услугой.

Таким образом, направленная абоненту информация не может рассматриваться в качестве рекламы, поскольку не имеет своей целью продвижение товара на рынке, и в силу пункта 2 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» на неё не распространяются требования данного закона.

Следовательно, в действиях ОАО «Мегафон» отсутствует нарушение требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 105/Р-2013 в отношении ОАО «Мегафон» (ИНН 7812014560, юридический адрес: 115035, г. Москва, Кадашевская набережная, 30) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

И.С. Акатьева

А.А. Анкудинова