

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 633-05-1/2016 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

«01» декабря 2016 года

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

УСТАНОВИЛ:

В адрес Рязанского УФАС России 01.11.2016 вх. 5668э поступило заявление <...> о том, что 30.10.2016 в 11:56 на его телефонный номер <...> поступило смс-сообщение рекламного характера: «СМС РАССЫЛКА от 39 коп! 100% доставка! 88007004154 ZAZUMEDIA.ru» от +79500372873 с SMS-центра: +79043490003.

<...> является абонентом сотового оператора «Мегафон» (ПАО «МегаФон»), согласно заключенному договору <...>.

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

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 рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 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 рекламораспространителе.

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

Из скриншота полученного смс-сообщения с экрана мобильного телефона следует, что смс-сообщение поступило с номера +79500372873.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации указанный номер отправителя, принадлежит оператору ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (г. Санкт-Петербург и Ленинградская область).

Из объяснений ОАО «Теле2-Санкт-Петербург», представленных 28.11.2016 вх. 6162э следует, что указанный абонентский номер <...> закреплен за юридическим лицом – ООО «ДАР» (ИНН 7810409355, 196105, г. Санкт-Петербург, переулок Яковлевский, д. 10, литер. А, пом. 17-Н). Полученное <...> рекламное смс-сообщение утверждено, сформировано и направлено владельцем номера +79500372873. ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» не занимается рассылкой и производством рекламных смс-сообщений и не заключало договоров на распространение рекламы и не давало кому-либо поручений на такую рассылку. Оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» как оператор связи не располагает сведениями о том, какая именно информация (рекламная или личного характера) включена отправителем в смс-сообщение и будет передана получателю.

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» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «ДАР» (ИНН 7810409355, 196105, г. Санкт-Петербург, переулок Яковлевский, д. 10, литер. А, пом. 17-Н).

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 № 633-05-1/2016 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 (рекламораспространитель) – ООО «ДАР» (ИНН 7810409355, 196105, г. Санкт-Петербург, переулок Яковлевский, д. 10, литер. А, пом. 17-Н).

3. Назначить дело к рассмотрению **на 27 декабря 2016 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Рязань, ул. Ленина, 34, каб. 2.
4. ООО «ДАР» в срок **до 23 декабря 2016 года** представить в адрес Рязанского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:
 - Копии учредительных документов ООО «ДАР»;
 - Копию приказа о назначении директора (руководителя) ООО «ДАР»;
 - Копию договора с заказчиком (рекламодателем) на распространение смс-рекламы, указанной в описательной части определения;
 - Согласие <...> на получение рекламных смс-сообщений от ООО «ДАР»;
 - Копию акта выполненных работ по распространению указанной рекламы;
 - Мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства.

Явка законного представителя ООО «ДАР», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.