

<...>

Лицу, в действиях которого
содержатся признаки нарушения
законодательства о рекламе

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 8-Р-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

20 марта 2017 г.

г. Абакан

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакаское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев <...> о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившихся в распространении <...> рекламного смс-сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 20.02.2018 г. (входящий № 235) поступило заявление <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении 16.02.2018 г. в 16:40 на номер <...> без предварительного согласия абонента рекламного смс-сообщения следующего содержания: <...>, данное смс-сообщение было получено от sms-центра <...>.

К своему заявлению <...> приложил копию заявления от 22.04.2017 г. об

отмене услуг, которым отказался от получения на свой номер телефона рекламно-информационного материала.

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 <...>, в связи с чем, 21.02.2018 г. за исх. № 04-1062/АМ Хакасским УФАС России в адрес <...> направлен запрос о предоставлении информации, касающейся распространения вышеуказанной рекламы.

Из содержания ответа <...>, поступившего в Хакасское УФАС России 12.03.2018 г. (вх. № 92/дсп), следует, что 15.01.2005 г. между <...> (далее - Оператор) и <...> (далее - Абонент) был заключен договор об оказании услуг сотовой связи <...>.

При заключении указанного договора, абонент выразил свое согласие с Правилами предоставления услуг <...> (далее - Правила <...>).

Согласно пункту 1.3 Правил <...>, указанные правила устанавливаются Оператором самостоятельно, являются публичной офертой и могут быть приняты Абонентом не иначе как путем присоединения к ним в целом.

Пунктом 15 Правил <...> установлено, что Оператор связи вправе вносить изменения в настоящие Правила путем направления Абоненту уведомлений о внесенных изменениях, при этом, уведомлением абонента об изменении Правил является опубликование текста Правил в «Российской газете». Если Оператор не получит в течение 30 дней от даты уведомления письменный отказ Абонента от принятия таких изменений и Абонент продолжает пользоваться услугами связи на условиях новых Правил, изменения Правил считаются принятыми Абонентом.

29.12.2005 г. в «Российской газете» было опубликовано информационное сообщение, согласно которому, в целях обеспечения единообразия

условий оказания услуг и совершенствования процедур обслуживания абонентов, были введены единые Правила оказания услуг подвижной радиотелефонной связи <...>.

Согласно пункту 17.2 указанных правил, Оператор вправе вносить предложения по изменению и дополнению настоящих Правил, Договора путем помещения соответствующих объявлений в информационных листках, на страницах сообщений счета, публикации в средствах массовой информации или направлением уведомления иным допустимым способом. Неполучение Оператором в течение 15 календарных дней от даты соответствующего уведомления письменного отказа Абонента от принятия соответствующих изменений и/или дополнений и продолжение пользования Услугами на новых условиях, является подтверждением их принятия Абонентом.

19.06.2006 г. утверждена новая версия Правил оказания услуг подвижной радиотелефонной связи <...>, согласно пункту 7.7, которых, Абонент вправе выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, когда возможность такого отказа предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе, путем направления Оператору связи соответствующего письменного уведомления. Заключая Договор, Абонент, тем самым, выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе.

Указанные Правила были размещены на интернет-сайте оператора связи: <...>.

<...> утверждает, что письменного отказа Абонента от принятия изменений указанных правил не поступало.

Кроме того, исходя из полученного ответа, следует, что <...> является участником программы <...> Бонус с 30.11.2010 г., при регистрации в которой, Абонент принял правила программы <...> Бонус.

Согласно пункту 1 Правил указанной программы, регистрируясь в программе, абонент соглашается на получение сообщений, содержащих рекламу продуктов и услуг, связанных с Программой, на свой мобильный телефон, указанный в процессе регистрации.

Доступность вышеуказанной информации для абонента обеспечена <...> размещением соответствующих сведений в местах работы с Абонентами и розничной реализации товаров и Услуг Оператора, а также на Сайте Оператора.

Таким образом, став участником программы <...> с регистрацией по абонентскому номеру <...>, <...> подтвердил согласие на получение сообщений, содержащих информацию рекламного характера.

К своему ответу <...> представило следующие документы:

- Копия регистрационной формы от 15.01.2005 г. по абонентскому номеру <...> на 1 л. в 1 экз.;
- Копия правил предоставления услуг сотовой радиотелефонной связи <...> на 1 л. в 1 экз.;
- Копия информационного сообщения в «Российской газете» от 29.12.2005 г. на 2 л. в 1 экз.;
- Копия правил оказания услуг подвижной радиотелефонной связи <...> от 19.06.2006 г. на 5 л. в 1 экз.;
- Детализация услуг связи по абонентскому номеру <...> за 16.02.2018 г. на 1 л. в 1 экз.;
- Копия распечатки правил программы <...> Бонус с сайта <...> на 7 л. в 1 экз.;
- Детализация услуг связи по абонентскому номеру <...> за период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г. на 6 л. в 1 экз.;
- Копия доверенности от 11.01.2017 г. № 0003/17 на 1л. в 1 экз.

Исходя из полученных пояснений <...>, <...> при заключении Договора об оказании услуг связи, а также при регистрации в программе <...> Бонус выразил свое согласие на получение рекламно-информационного материала.

Вместе с тем, <...> не учтено волеизлияние <...>, выраженное в заявлении об отмене услуг от 22.04.2017 г., а именно отказ в получении рекламной информации.

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 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 частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

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

На основании [пункта 2 части 1 статьи 33](#), [частей 1, 2 статьи 36](#) 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 № 8-Р-18 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: <...>;

3. Назначить дело № 8-Р-18 к рассмотрению **на 20 апреля 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина 3, кабинет 303.

4 <...> в срок до **16 апреля 2018 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия следующие документы и сведения:

- копии учредительных документов <...> (Устав, свидетельство о регистрации юридического лица, выписка из ЕГРЮЛ и др.);

- письменные пояснения по факту направления абоненту с номером телефона <...> смс-рассылки приведенной выше;

- иные документы и сведения по усмотрению.

Информацию необходимо направить на электронный почту to19@fas.gov.ru с досылкой по почте России.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренной законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, представление недостоверных сведений (информации) – влечет административную ответственность по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заявителю <...> и представителю <...>, лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, предлагается принять участие при рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>