ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №79-05-1/2016 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

«15» марта 2016 г.

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 12.01.2016г. (вх. №75э) поступило заявление <…>, направленное из ФАС России о распространении на его мобильный номер <…> смс-сообщения рекламного характера.

Из заявления <…> следует, что согласия на получение рекламного сообщения он не давал.

<…> к своему заявлению приложил скриншот полученного сообщения, из которого следует, что смс-сообщение:

«Уборка квартир от 3500 р. С 10 до 20 без выходных. 84957249952», поступило 09.01.2016 г. в 14:48 от +79663843442 с смс-центра +79037011111.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации (реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи РОССВЯЗЬ rossvyaz.ru) телефонные номера +79663843442 , +79037011111 принадлежат оператору «Вымпел-Коммуникации» (г.Москва и Московская область).

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 19.01.2016 г. (исх. №131) был направлен запрос ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации об отправителе указанного сообщения.

В адрес Рязанского УФАС России 09.02.2016г. (вх.№529э) поступил ответ ПАО «ВымпелКом», из которого следует, что по данным автоматизированной системы учета услуг (билинга), установленного на сети ПАО «ВымпелКом», с телефонного номера +7-966-384-34-42 было отправлено вышеуказанное смс-сообщение. Абонентский номер <...> -966-384-34-42 выделен <…> по договору об оказании услуг связи Билайн №578526540 от 25.11.2015 г. <…>.

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.

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 <…>.

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 №79-05-1/2016 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) – <…>.

3. Назначить дело к рассмотрению **на 15.04.2016 г. в 9 часов 30 минут** по адресу: г. Рязань, ул. Ленина, 34, каб. 2.
4. <…> в срок **до 13.04.2016 г.** представить в адрес Рязанского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:

- справку о материальном положении за последние три месяца;

- согласие <…> на получение рекламных смс-сообщений от <…>;

- мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства;

- копию договора с заказчиком (рекламодателем) на распространение рекламы.

Явка представителя <…>, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна.**