РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 48/16

«19» сентября 2019 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 48/16, возбужденное по факту распространения на телефонный номер заявителя на телефонный номер заявителя «...»смс-сообщения следующего содержания: «Предлагаем: Высшее образование. Дипломы гос. образца.т. «...»», через **смс- центр+**«...»в 11:02 часов 26.02.2016г. (в качестве отправителя указан «SPBIVESI», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой 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.

в отсутствие заявителя – абонента номера: «...» (не явился, уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП»(ИНН 7825055606) - не явился, сведения о надлежащем уведомлении имеются в материалах дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 753э от 29.02.16г.) по факту распространения на номер телефона: «...»смс-сообщения следующего содержания: «Предлагаем: Высшее образование. Дипломы гос. образца.т.8«...»», через **смс- центр+**«...»в 11:02 часов 26.02.2016г. (в

качестве отправителя указан «SPBIVESI», без получения предварительного согласия.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме под рекламой понимается 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 ч.1 ст.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 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия отправителю с буквенным идентификатором «SPBIVESI» не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данное sms-сообщение было отправлено посредством sms-центра: +«...», принадлежащего ПАО «МТС».

ПАО «МТС» сообщило (вх.№ 2833 от 01.04.16г.), что Отправителем (распространителем) sms-сообщения, поступившего на абонентский номер: +«...» 11:02 часов 26.02.2016г. Образовательное учреждение высшего образования "Санкт-Петербургский институт внешнеэкономических связей, экономики и права" (далее ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП») в рамках заключенного Договора об оказании услуг связи от 01.02.2016 № 152307631361 (далее по тексту - «Договор») и Дополнительного соглашения «МТС Коммуникатор» от 01.02.2016г. к Договору (далее по тексту - «Дополнительное соглашение»). Согласно условиям Дополнительного соглашения, ПАО «МТС» принимает на себя обязательство по предоставлению абоненту Услуги «МТС Коммуникатор» (далее «Услуга»), полная информация о которой размещена на сайте www.mcommunicator.ru.

Данная Услуга предоставляет ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» (далее по тексту - «Пользователь») возможность отправлять sms-сообщения на абонентские номера, а также принимать ответные сообщения с абонентских номеров на оборудование Пользователя (п.5.1. Дополнительного соглашения). Иными словами, суть услуг, оказываемых ПАО «МТС» в рамках Дополнительного соглашения, заключается в обеспечении Пользователю (ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП») технической возможности (создании необходимых условий) при отправке sms-сообщений. При этом

Пользователь самостоятельно, без участия ПАО «МТС», определяет и формирует содержание данных sms-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. Другими словами, ПАО «МТС» лишь обеспечивает подключение Пользователя к сети электросвязи.

В целях оказания Услуги ПАО «МТС» выделяет Пользователю специальный абонентский номер (тарификационный номер <...> который в соответствии с Заявлением ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» идентифицируется в сети, согласно подписи отправителя, как «SPBIVESI».

Определением о продлении срок рассмотрения дела от 24.05.16г., у оператора связи – ПАО «МТС», запрошена информация о физическом лице, подавшем заявку на добавление услуги «МТС-Коммуникатор» к Договору №152307631361. ПАО «МТС» в свою очередь сообщило, что им является сотрудник ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП».

ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» представило пояснения (вх№ 4615 от 24.05.19г.) в силу которых, Образовательным учреждением не заключался Договор об оказании услуг связи от 01.02.2016 №152307631361 и Дополнительное соглашение» на оказание услуг связи «МТС - Коммуникатор» от 01.02.2016 года. В связи с чем, ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» представлена копия заявления ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП», направленного в адрес ГУВД Санкт-Петербурга и Ленинградской области, о проведении расследования по факту фальсификации документов ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП».

Определением о приостановлении производства по делу от «03» августа 2016 г., рассмотрение данного дела было приостановлено в связи с нахождением в правоохранительных органах другого дела, выводы по которому будут иметь значение для результатов рассмотрения дела.

В силу того, что в адрес Новосибирского УФАС России не поступили сведения от ГУВД Санкт-Петербурга и Ленинградской области о проведении расследования по факту фальсификации документов ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» 19.08.2019 г. антимонопольным органом было возобновлено рассмотрение данного дела.

19.09.2018г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» не явился. Сведения, неоднократно запрошенные у лица антимонопольным органом, не представлены. Вместе с тем, в материалах дела имеется информация о надлежащем уведомлении лица о времени и месте рассмотрения данного дела.

Материалами дела не опровергнута позиция заявителя - о направлении ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» в адрес заявителя рекламного смс-сообщения без наличия согласия абонента.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является Образовательное учреждение высшего образования "Санкт-Петербургский институт внешнеэкономических связей, экономики и права" (ИНН 7825055606, юр.адрес: 191014, г. Санкт-Петербург, ул. Литейный пр., д.42).

В силу того, что рассылка смс-сообщения в адрес заявителя носила единоразовый характер и на момент рассмотрения дела, заявления по аналогичным фактам в адрес антимонопольного органа не поступали, Комиссия

Новосибирского УФАС России считает нецелесообразным выдачу лицу предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщения на телефонный номер заявителя +«...» sms-сообщения следующего содержания: «Предлагаем: Высшее образование. Дипломы гос. образца.т. «...»», через **СМС-центр+«...»** в 11:02 часов 26.02.2016г. (в качестве отправителя указан «SPBIVESI») ненадлежащей рекламой,

Образовательное учреждение высшего образования "Санкт-Петербургский институт внешнеэкономических связей, экономики и права" (ИНН 7825055606, юр.адрес: 191014, г. Санкт-Петербург, ул. Литейный пр., д.42) нарушившим **ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе»**, согласно которой 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Не выдавать ОУ ВО «СПБ ИВЭСЭП» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, в связи истечением сроков давности для привлечения лица к административной ответственности, в соответствии со ст. 4.5 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.