

<...>

Лицу, в действиях
которого
содержатся признаки
нарушения
законодательства о рекламе

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 18-Р-18

Резолютивная часть решения оглашена 21.09.2018
Абакан

г.

В полном объеме решение изготовлено 21.09.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель
Комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело № № 18-Р-18, возбужденное в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного

характера без предварительного согласия абонента <...>,

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствие ответчика <...>, извещенной надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 29.06.2018 г. (вх. № 822) поступило заявление <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении 27.06.2018 г. в 15:28 на номер <...> без предварительного согласия абонента рекламного смс-сообщения следующего содержания: Решу финансовый вопрос за час, под залог недвижимости <...>, данное смс-сообщение было получено с номера <...>.

В своем заявлении <...> пояснил, что не давал своего согласия на получение смс-сообщения рекламного характера.

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.

05.07.2018 г. (исх. № 04-5024/АМ) Хакасским УФАС России в адрес оператора публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») направлен запрос о предоставлении информации, касающейся распространения вышеуказанной рекламы, поскольку <...> является абонентом ПАО «МТС».

Кроме того, согласно Реестру Российской системы и плана нумерации, номер телефона <...> выделен публичному акционерному обществу «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом»), в связи с чем, в

адрес оператора связи направлен запрос от 05.07.2018 № 04-5023/АМ о предоставлении информации относительно распространения спорной рекламы путем смс-сообщения, а также о принадлежности вышеуказанного номера телефон.

104/дпс 2018 г. ПАО «МТС» представлены письменные пояснения с приложением документов, которыми подтверждает, что <...> является абонентом ПАО «МТС» по договору оказания услуг подвижной связи с предоставлением абонентского номера <...>, а также факт получения смс-сообщения с номера телефона <...>.

11.07.2018 г. (вх. № 3959) в адрес антимонопольного органа от ПАО «ВымпелКом» поступил ответ с приложением документов, согласно которым номер телефона <...> принадлежит <...> в соответствии договором об оказании услуг связи «Билайн» от 06.03.2017 г.

Кроме того, по данным ПАО «ВымпелКом», 27.06.2018 г. в 15:27 зафиксирована отправка смс-сообщения с номера + 7 905 527 6153 на номер <...>.

В соответствии с указным договором оператор предоставляет абоненту услуги связи, позволяющие последнему передавать и (или) принимать голосовую и (или) неголосовую информацию. Применительно к услуге приема/передачи коротких текстовых сообщений (СМС) это означает, что абонент самостоятельно пользуется данной услугой посредством технической возможности, которую обеспечивает ему оператор связи. Вся последовательность действий, необходимых для отправки коротких текстовых сообщений (СМС) определенного содержания, абонент осуществляет самостоятельно (набор текста, выбор адресата получателя сообщения, нажатие клавиши «Отправить»)

Всю последовательность действий, необходимых для отправки коротких текстовых сообщений (СМС) определенного содержания, абонент осуществляет самостоятельно (набор текста, выбор адресата получателя сообщения, нажатием клавиши «Отправить»). Между ПАО «Вымпелком» и <...> заключен не договор рассылки, как это предусматривает статья 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», а абонентский договор по Правилам оказания услуг телефонной связи. Таким образом, сообщение, инициированное <...> по содержанию, является рекламным, но не обладает признаками рассылки в соответствии со статьей 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и согласно Письма ФАС России от 25.09.2017 № АК/65823/17 «О распространении рекламы по сетям электросвязи посредством SMS-рассылки». Рекламораспространителем в данном случае является <...>.

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 ПАО «ВымпелКом» пояснениям и документам, рекламодателем данного сообщения является <...>.

17.07.2018г. Хакасским УФАС России вынесло определение о возбуждении дела №18-Р-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение назначено на 10.08.2018г.

Данным определением о возбуждении дела антимонопольным органом у <...> истребованы документы и пояснения относительно распространения рекламного смс-сообщения в срок до 07.8.2018 г., однако в установленный антимонопольным органом срок каких-либо документов и сведений не поступило.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела №18-Р-18, рассмотрение дела назначено на 21.09.2018 г.

В назначенное время заседания комиссии <...> не явились.

В заявлении <...> указывалось о поступлении сообщения рекламного характера только 27.06.2018 г. у Хакасского УФАС России отсутствует информация о продолжении распространения на абонентский номер заявителя смс-рекламы от <...>, следовательно, необходимость в выдаче предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, отсутствует.

Комиссия Хакасского УФАС России, проанализировав все имеющиеся материалы дела, пришла к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 1 части 2 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 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Решу финансовый вопрос за час, под залог недвижимости 89135900194», распространенную <...>, в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, 27.06.2018 г. в 15:28 на номер <...>, принадлежащий <...>.

2. Предписание о прекращении законодательства о рекламе не выдавать.

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

Председатель комиссии

<...>