

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, рассмотрев заявление гражданина <...> о распространении на его мобильный номер телефона +7<...> рекламного смс-сообщения с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

18.11.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...> о распространении от отправителя с номером телефона +7<...> на его мобильный номер телефона (+7<...>) 14.11.2015 г. в 18 часов 52 минуты рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Такси АЭРОПОРТ Фикс 993 из любого места Мос. Тел. 84956699665», без предварительного согласия на получение данной информации.

К заявлению были приложены: копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс-сообщения.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России были направлены запросы в адрес ПАО «МегаФон» и ПАО «Вымпел-Коммуникации» по предоставлению документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

04.12.2015 г. ПАО «МегаФон» представило в Удмуртское УФАС России письменное пояснение, согласно которому общество сообщает, что указанное в заявлении смс-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> с абонентского номера +7<...>, используемого в качестве смс-центра оператором связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

21.12.2015 г. ПАО «Вымпел-Коммуникации» представило документы и письменно пояснение.

Согласно письменному пояснению и представленным документам, номер телефона отправителя +7<...>, выделен в пользование гражданину <...> по договору оказания услуг связи «Билайн».

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

14.11.2015 г. в 18 часов 52 минуты на мобильный номер заявителя (+7<...>) поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Такси АЭРОПОРТ Фикс 993 из любого места Мос. Тел. 84956699665».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно разъяснениям ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе»», под неопределенным кругом лиц в данной норме понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Вышеуказанная информация, распространенная посредством смс-сообщения, адресована неопределенному кругу лиц (отсутствуют сведения о лице (Ф.И.О.), идентифицирующие его как потребителя конкретных услуг), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги такси), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие

было получено.

Рассматриваемое рекламное смс-сообщение, поступило на телефонный номер <...> <...> гражданина <...> от отправителя с номером телефона +7<...> через смс-центр +7<...>.

Согласно договору оказания услуг связи, номер мобильного телефона +7<...> выделен в пользование оператором связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» гражданину <...>.

В соответствии с подпунктом 4) пункта 4.1 договора оказания услуг связи «Билайн», абонент обязан не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

Согласно заявлению, гражданин <...> не давал своего согласия на получение рекламы об услугах такси посредством смс-сообщения от указанного лица.

Соответственно, реклама, распространенная на мобильный телефон заявителя посредством смс-сообщения без его согласия на получение рассматриваемой рекламы, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, статьей 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, имеются основания для возбуждения в отношении гражданина <...> производства по делу № ТГ04-03/2015-221Р, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, в качестве заинтересованного лица – ПАО «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. 8 марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636).

На основании пункта 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № **ТГ04-03/2015-221Р** по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в рассмотрении дела:

- заявитель – **гражданин** <...>, обратившийся в Удмуртское УФАС России с заявлением;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – гражданин <...>.

- заинтересованное лицо – **ПАО «Вымпел-Коммуникации»** (127083, г. Москва, ул. 8 марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636).

3. Назначить дело № **ТГ04-03/2015-221Р** к рассмотрению на **11 февраля 2016 года в 14 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – гражданин <...> обязан представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Такси АЭРОПОРТ Фикс 993 из любого места Мос. Тел. 84956699665», поступившего 14.11.2015 г. в 18 часов 52 минуты на мобильный номер телефона +7<...> гражданина <...>;

4.2. копии договоров на производство и распространение данного смс-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.3. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.4. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> <...>, на получение рекламных смс-сообщений от <...>, с номера телефона +7<...>через смс-центр +7<...> либо иных третьих лиц;

4.5. иные документы и сведения, которые, по мнению гражданина <...>, будут способствовать рассмотрению заявления по существу.

5. Заинтересованному лицу – ПАО «Вымпел-Коммуникации» необходимо

представить в адрес Удмуртского УФАС России иные документы и сведения, которые, по мнению общества, будут способствовать рассмотрению заявления по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 10 февраля 2016 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>