

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №04-03р/2017

«21» февраля 2017 г.

г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России //.....//, членов Комиссии начальника отдела Калужского УФАС России //.....// и специалиста – эксперта Калужского УФАС России //.....//, рассмотрев дело №04-03р/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО «//.....//»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступило обращение //.....//, в котором он просит провести проверку по поступившему на его мобильный номер <...> -//.....// смс - сообщению рекламного характера.

В результате проведения проверки было установлено, что на телефонный номер <...> -//.....// (абонент //.....//) поступило смс - сообщение от отправителя «//.....//» следующего содержания: «Внимание номер <...> //.....//! Вы были выбраны для получения приглашения! Уже сегодня 15 000 рублей и 3 000 000 рублей в Финале! Отправьте ДА на 5555, отвечайте на вопросы викторины и выигрывайте! Стоимость участия 12 руб/день. Инфо win.beeline.ru и 0555 (беспл.)».

Дата и время получения абонентом данного СМС – сообщения «27» октября 2016г. «19» часов «31» минута;

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что указанное смс-сообщение получено от ПАО «//.....//» //.....//.

Информация в вышеуказанном текстовом смс-сообщении является рекламой, поскольку из статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее также ФЗ «О рекламе») следует, что рекламой признается 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.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно сведениям, поступившим от //.....//, согласие на распространение в его адрес рекламы он не давал.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

По имеющимся в материалах проверки сведениям рекламодателем рассматриваемой рекламы является ПАО «//.....//».

На основании изложенного Калужским УФАС России 24.01.2017 возбуждено дело № 04-03р/2017 о нарушении ФЗ «О рекламе».

Из пояснений, представленных в ходе рассмотрения дела ПАО «//.....//» следует, что абонентский номер <...> -//.....// выделен гражданину //.....// по договору об оказании услуг связи «//.....//» № //.....// от //.....г.//.

В ходе проверки, проведенной ПАО «//.....//» было установлено, что 27 октября 2016 года в «19» часов «31» минуту на абонентский номер <...> -//.....// поступило входящее смс-сообщение от отправителя «//.....//».

Указанное смс-сообщение является внутренней рассылкой «//.....//». Данное смс-сообщение является смс-нотификацией акции «Пополняй и выигрывай», которая проводится в зоне обслуживания сети связи ПАО «//.....//». Целевая аудитория для информирования о данной акции была сформирована из базы абонентов ПАО «//.....//» и включала только тех абонентов, которые выразили свое согласие на получение рекламных смс-сообщений.

В силу положений статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации, ФЗ «О связи», договор об оказании услуг связи носит публичный характер. Договор об оказании услуг связи состоит из: бланка, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере, заказанных абонентом услугах, выбранном абонентом тарифном плане и тому подобных сведений,

идентифицирующих абонента и индивидуализирующих условия, на которых будут оказываться услуги связи; текста публичных условий договора, которые в соответствии со статьей 426 Гражданского кодекса Российской Федерации являются одинаковыми для всех потребителей. Текст публичных условий договора об оказании услуг связи «//.....//» размещен на официальном сайте ПАО «//.....//».

Согласно пункту 2.1 разделу 2 договора об оказании услуг связи «//.....//» договор заключается путем подписания бланка договора абонентом и оператором или уполномоченным им лицом. Бланк договора об оказании услуг связи «//.....//» является типовой формой.

Согласно пункту 9 раздела 8 договора об оказании услуг связи «//.....//», (в редакции, действовавшей на момент заключения договора об оказании услуг связи «//.....//» с гражданином //.....//) соглашаясь с условиями договора об оказании услуг связи «//.....//», абонент выражает свое согласие на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость только согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. При этом указанный пункт условий предусматривал для абонентов возможность выразить отказ на получение рекламной рассылки, в том числе и в процессе получения услуг связи.

//.....//, подписав договор об оказании услуг связи «//.....//», подтвердил, что ознакомлен и согласен с условиями оказания услуг связи «//.....//».

На основании изложенного, следует, что ПАО «//.....//», как оператор связи и рекламораспространитель, получило согласие абонента //.....// на получение рекламы при использовании услуг связи.

В соответствии со ст. 36 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе производство по делу может быть прекращено в следующих случаях:

а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;

в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных [пунктом 27](#) настоящих Правил.

Таким образом, учитывая обстоятельства, при которых указанное смс-сообщение было направлено абоненту //.....//, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ПАО «//.....//» фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 36 ФЗ-№38 «О рекламе», пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также п. 3.57 административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 04-02р/2017 прекратить.

Председатель Комиссии _____ //.....//

Члены Комиссии: _____ //.....//

_____ //.....//

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