<…>

Лицу, в действиях которого

содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе

<…>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 12-Р-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

16 мая 2017 г. г. Абакан

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <…>, рассмотрев заявление <…> о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившихся в распространении <…> рекламного смс-сообщения на номер <…> без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 16.04.2018 г. (входящий № 468) поступило заявление <…> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении на номер <…> без предварительного согласия абонента рекламных смс-сообщений от 15.04.2018 г. в 18:42 «Ваш онлайн займ ждет Вас на ttzaim.ru Ждем Вас любимый клиент Шмщ» данное смс-сообщения было направлено 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.

<…> является абонентом оператора мобильной сети публичного акционерного общества <…> , в связи с чем, 24.04.2018 г. (исх. № 04-2397/АМ) Хакасским УФАС России в адрес <…>направлен запрос о предоставлении информации, касающейся распространения вышеуказанной рекламы.

15.05.2018 г. <…> представлены письменные пояснения с приложением документов, в которых указано, что телефонный номер <…> выделило абоненту <…> в рамках заключенного с ним абонентского договора об оказании услуг <…>.

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.

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 <…> и <…> заключен не договор рассылки, как это предусматривает статьей 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 Письму 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространитель.

Согласно представленным пояснениям и документам, рекламораспространителем данного сообщения является <…>.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 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 № 12-Р-18 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:

<…>;

3. Назначить дело № 12-Р-18 к рассмотрению **на 06 июня 2018 года в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина 3, кабинет 303.

4. <…> в срок до **04 июня 2018 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия следующие документы и сведения:

- копию договора на предоставление услуг автоматизированной смс-

рассылки с рекламодателем, либо иной организацией.

- копию платежных документов по договору на предоставление услуг автоматизированной смс-рассылки с рекламодателем, либо иной организацией.

- копию документа, подтверждающего согласие абонента с номером <…> на получение рекламного смс-сообщения.

- письменные пояснения по вопросу: кем непосредственно формируется база абонентских номеров, на которые рассылаются смс-сообщения.

- письменные пояснения по вопросу: кем формируется содержание текста рекламного смс-сообщения.

- письменные пояснения по вопросу: кем непосредственно осуществляется рассылка рекламных смс-сообщений.

- письменные пояснения по факту направления абоненту +7 905 741 2951 смс-рассылки приведенной выше.

- иные документы и сведения по усмотрению.

Информацию необходимо направить на электронный почту to19@fas.gov.ru с досылкой по почте России.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренной законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, представление недостоверных сведений (информации) – влечет административную ответственность по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заявителю <…> и лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе <…>, предлагается принять участие при рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии <…>