

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 12-Р/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

09.08.2016 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Гуткович А.Е., заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев заявление <...> по факту распространения смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. № 1655 от 08.06.2016г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи «Мегафон», о распространении рекламных СМС-сообщений посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«Дарим NEW ролл СЛИВОЧНЫЙ ЛОСОСЬ к любому заказу! 6004001 <http://2b.ru>», «СЛИВОЧНЫЙ ЛОСОСЬ к любому заказу!4 пиццы за 999р! 6004001 <http://2b.ru>», «Пицца Техасская в подарок к любому заказу! 6004001 <http://2b.ru>»,** поступивших от отправителя 2BEREGA, 19.05.2016г. в 18:00 часов, 29.05.2016г. в 15:01 часов, 04.06.2016г. в 18:10 часов.

По мнению заявителя, данные сообщения являются рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанных смс-сообщений.

ПАО «Мегафон» 30.06.2016г. представило информацию (вх.№ 03), согласно которой отправка смс-сообщений осуществлялась АО «Мегалабс» на основании Дополнительного соглашения №17 к Генеральному соглашению № 3 от 02.11.2015г. Указывает, что по информации АО «Мегалабс» отправка осуществлялась ООО «ДЭНИ-КОЛЛ». Направление смс-сообщения **«Пицца Техасская в подарок к любому заказу! 6004001 <http://2b.ru>»** ПАО «Мегафон» не подтвердилось.

АО «Мегалабс» 26.07.2016г. представило информацию (вх.№2129), согласно которой рассматриваемые смс-сообщения были направлены ООО «ДЭНИ КОЛЛ» с идентификатора 2BEREGA.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», 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.

Рассматриваемые смс-сообщения являются рекламой, так как они неперсонифицированы, направлены на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к продуктам питания (роллы, пиццы), что способствует продвижению указанного товара на рынке.

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

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **реklamораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

<...> указывает, что не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно части 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.

Таким образом, в случае осуществления рассылки рекламных сообщений с номеров, не соответствующих российской системе и плану нумерации, сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом

взаимодействии с иностранными операторами связи (например, с «коротких» и «буквенных» номеров), а также направляемых автоматически, оператор связи абонента, которому предназначена рассылка, может признаваться рекламодателем.

Идентификатор «2BEREGA» не соответствует российской системе и плану нумерации, таким образом, ПАО «Мегафон», являясь оператором связи абонента, которому предназначена рассылка, также является рекламодателем.

Таким образом, в действиях ПАО «Мегафон», связанных с распространением смс-рекламы: «**Дарим NEW ролл СЛИВОЧНЫЙ ЛОСОСЬ к любому заказу! 6004001 <http://2b.ru>**», «**СЛИВОЧНЫЙ ЛОСОСЬ к любому заказу!4 пиццы за 999р! 6004001 <http://2b.ru>**» посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданин <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ПАО «Мегафон» (ОГРН: 1027809169585, ИНН 7812014560, юридический адрес: г. Москва, ул.Набережная Кадашевская, 30).

3. Назначить дело № 12-Р/16 к рассмотрению **на 31.08.2016г. на 11.00 часов** (время местное) по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13, 5 этаж;

4. Представить ПАО «Мегафон» **в срок до 25.08.2016г.** в УФАС по Республике Алтай следующие пояснения и копии документов:

- письменные пояснения по факту возбуждения УФАС по РА дела о нарушении рекламного законодательства;

- детализацию счетов входящих, исходящих звонков и СМС сообщений, полученных (отправленных) на абонентский номер заявителя: <...> в период времени: с 00 часов 00 минут 04.06.2016г. до 00 часов 00 минут 05.06.2016г.

- договор об оказании услуг по осуществлению рассылки с распространителем СМС-сообщения «**Пицца Техасская в подарок к любому заказу! 6004001 <http://2b.ru>**», поступившего от отправителя 2BEREGA, 04.06.2016г. в 18:10 часов (запрашиваемая информация должна содержать такие данные как ИНН, ОГРН, юридический адрес хозяйствующего субъекта, паспортные данные (если это индивидуальный предприниматель)).

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, либо представителя с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель комиссии

А.Е. Гуткович