

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/28-2016

26 апреля 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/28-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения <...> рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (местонахождение: 197374, г. Санкт-Петербург, Торфяная дорога, д. 7, литера Ф), извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. № 1191э от 18.02.2016), в котором указано, что 17.02.2016 в 18:21 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> поступило sms-сообщение, содержащее рекламу сайта www.nordbass-com.ru: «Добрый день! Уважаемый абонент, по итогам проходящей акции, Ваш платеж на номер <...> (950)-785-xx-xx через терминал нашего «Центра Новых Технологий» стал призовым! Денежный сертификат на 70 000 рублей ожидает Вас! Инфо: 8(800)-505-01-47/ www.nordbass-com.ru» от отправителя: +79006499476, SMS-центр: +79043490003.

По утверждению заявителя, данное sms-сообщение было отправлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Из письменных пояснений ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (вх. № 139э/ДСП от 04.03.2016) следует, что номер <...> закреплен за физическим лицом – абонентом Теле-2 <...> в соответствии с Договором об оказании услуг связи от 11.09.2015.

Согласно пункту 3.1.6 Условий оказания услуг связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург», размещенных на официальном сайте ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (<http://spb.tele2.ru/help/docs/agreement/>), Абонент обязуется не использовать абонентский номер для проведения рассылок рекламы и организации иных массовых рассылок, нарушающих требования действующего законодательства, проведения лотерей, голосований, викторин, опросов, установления устройств для доступа в сети фиксированной связи, IP-телефонии и других мероприятий и/или не совершать иных действий, создающих угрозу для нормального функционирования сети связи, наносящих вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам, в т. ч. не распространять спам или вредоносное программное обеспечение.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/28-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес <...> заказным письмом от 07.04.2016 № 06-2184, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<https://www.pochta.ru/tracking#>), указанное письмо адресату не было вручено.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении <...> предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/28-2016.

Вместе с тем Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 6.1.2. Условий оказания услуг связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» оператор вправе приостановить оказание услуг связи в случае если Абонент причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам с использованием услуг Оператора, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих карт оплаты, использует абонентский номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, опросов, организации рекламных или иных массовых рассылок, нарушающих требования действующего законодательства, установки шлюзов доступа в сети фиксированной связи и IP-

телефонии, а также в иных случаях злоупотребления Абонентом правами, предоставленными по Договору, а также при нарушении Абонентом требований, установленных действующим законодательством РФ, настоящими условиями.

Аналогичное право Оператора на приостановление оказания услуг связи изложено в части 3 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», согласно которому в случае нарушения пользователем услугами связи требований, установленных настоящим Федеральным законом, правилами оказания услуг связи или договором об оказании услуг связи, в том числе нарушения сроков оплаты оказанных ему услуг связи, определенных условиями договора об оказании услуг связи, Оператор связи имеет право приостановить оказание услуг связи до устранения нарушения, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

В случае неустранения такого нарушения в течение шести месяцев со дня получения пользователем услугами связи от Оператора связи уведомления в письменной форме о намерении приостановить оказание услуг связи Оператор связи в одностороннем порядке вправе расторгнуть договор об оказании услуг связи, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, положения Договора об оказании услуг связи б/н от 11.09.2015, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством sms-сообщений на абонентский номер <...>.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 действия <...>, выразившиеся в направлении в адрес <...> sms-сообщения, содержащего рекламу сайта www.nordbass-com.ru: «Добрый день! Уважаемый абонент, по итогам проходящей акции, Ваш платеж на номер <...> (950)-785-xx-xx через терминал нашего «Центра Новых Технологий» стал призовым! Денежный сертификат на 70 000 рублей ожидает Вас! Инфо: 8(800)-505-01-47/ www.nordbass-com.ru», без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать <...> и ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26 апреля 2016 года.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/28-2016

26 апреля 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 26.04.2016 по делу № 06-10.1/28-2016 о признании действий <...>, выразившихся в направлении рекламы посредством SMS-сообщений в адрес гражданина <...> без получения его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> в срок до 17 мая 2016 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.
2. ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (местонахождение: 197374, г. Санкт-Петербург, Торфяная дорога, д. 7, литера Ф) в срок до 17 мая 2016 года приостановить <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.
3. <...>, ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок до 18 мая 2016 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в

размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание изготовлено в полном объеме 26 апреля 2016 года.

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