

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/29-15/РЗ

20 августа 2015 г.

г.

Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/29-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие <...> и заявителя <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 14.05.2015 в форме электронного документа поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 13.05.2015 в 08:45 от отправителя под именем «...» (через SMS-центр +79282000002) на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Хотите продать свою недвижимость быстрее. Звоните. Ленина 26. Оф301»

В заявлении <...> указывает, что своего согласия на получение указанной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принудить рекламодателя и распространителя прекратить незаконную рассылку SMS-сообщения на его номер и привлечь виновных лиц к ответственности. В подтверждение поступления SMS-сообщения с номера <...> к заявлению прилагался скриншот (снимок экрана) с мобильного телефона с указанной рекламой.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям 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 реклама признается распространенной без предварительного 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».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер отправителя <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «Мегафон» Ростовская область, номер SMS-центра +79282000002 принадлежит ОАО «Мегафон» Краснодарский край.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (№ 1681/05 от 03.06.2015), Кавказский филиал ПАО «Мегафон» в письме от 09.06.2015 № 5/8-СЕО-Исх-00221/15 сообщает, что номер SMS-центра +79282000002 является техническим номером оборудования. Договоры на предоставление доступа к SMS-центру не заключаются. Абонентский номер отправителя <...> указанного SMS-сообщение выделен гражданину <...> на основании договора № 140311240321 от 19.07.2014 об оказании услуг, заключенного между ПАО «Мегафон» и <...>.

Смоленским УФАС России 15.06.2015 в отношении гражданина <...> было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/29-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 07.07.2015.

В Определении Смоленского УФАС России от 15.06.2015 у <...> запрашивались документы и информация. <...> 07.07.2015 на рассмотрение дела № 5-01/29-15/РЗ в Смоленское УФАС России не явился, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

07.07.2015 определением дело № 05-01/29-15/РЗ было отложено, продлено до 15.09.2015 и назначено к рассмотрению на 27.07.2015. Данное определение было направлено по адресу регистрации <...> заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя.

27.07.2015 на рассмотрение дела № 05-01/29-15/РЗ <...> и заявитель <...> не явились. Документы и информация, запрашиваемая у <...> в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России от 29.07.2015 рассмотрение дела № 05-01/29-15/РЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 20.08.2015. Данное определение было направлено по адресу регистрации <...> заказным письмом с уведомлением о вручении и на адреса электронной почты заявителя <...> и <...>.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/29-15/РЗ 20.08.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено через SMS-центр + 79282000002 от отправителя под именем «...». Номер <...> выделен ПАО «Мегафон» гражданину <...> на основании договора № 140311240321 от 19.07.2014 об оказании услуг. В

соответствии с пунктами 14.11. и 14.12.2. Условий оказания услуг связи «Мегафон» (далее – Условия), Абонент обязан: не использовать Услуги, оказываемые Оператором, для проведения каких-либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организации Автоматизированных центров, Шлюзов, а также для осуществления иных действий, направленных на извлечение прибыли, без письменного согласования с Оператором. Препятствовать распространению спама и вредоносного программного обеспечения со своего Абонентского устройства, в том числе, не использовать Услуги для массовой или одиночной рассылки, не согласованных предварительно с адресатом электронных писем, рекламного, коммерческого или агитационного характера, а также писем, содержащих грубые и оскорбительные выражения и предложения. Под массовой рассылкой подразумевается как рассылка множеству получателей, так и множественная рассылка одному получателю. В соответствии с пунктом 18.1.6. Условий, Абонент несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по Договору перед Оператором в случае использования SIM-карты Абонента третьими лицами в целях получения услуг. Согласно пункту 14.9. Условий, Абонент обязуется нести полную ответственность и принимает на себя риски, связанные с использованием материалов, информации, услуг и продуктов в сети Интернет, доступ к которой предоставлен Оператором.

На основании изложенного, материалами дела подтверждается, что распространение рекламы в настоящем случае осуществлено с номера <...>, который принадлежит гражданину <...>.

Таким образом, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** можно признать гражданина <...>, как абонента оператора сотовой связи «Мегафон».

<...> на рассмотрение дела 20.08.2015 не явился, каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, в Смоленское УФАС России не представил. В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 29.07.2015, <...> в письме (вх. № 183ф от 30.07.2015) сообщил, что SIM-карту с номером <...> он оформил на свой паспорт по просьбе товарища, где он сейчас находится - не знает; на данный момент SIM-карта находится у <...>; рекламой SMS он не занимается и в предь доверять SIM-карту никому не будет.

Имеющееся в материалах дела обращение заявителя свидетельствует об отсутствии согласия на получение SMS-сообщения с указанной рекламой.

Таким образом, рассылка через SMS-центр +79282000002 с номера <...> SMS-сообщения с рекламой «*Хотите продать свою недвижимость быстрее. Звоните. Ленина 26. Оф301*», на номер телефона <...> без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине <...>, который проявил неосмотрительность при передаче SIM-карты другому лицу, что не снимает с него ответственности за допущенное нарушение законодательства о рекламе.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способен гражданин <...>

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 ненадлежащей рекламу: «Хотите продать свою недвижимость быстрее. Звоните. Ленина 26. Оф301», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центр +79282000002 от отправителя с номера <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать гражданину <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «1» сентября 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:			<...>
Члены Комиссии:			<...>
			<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель
Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России,
<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 20.08.2015 по делу № 05-01/29-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Хотите продать свою недвижимость быстрее. Звоните. Ленина 26. Оф301», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центр +79282000002 от отправителя с номера <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Гражданину <...> с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.
2. Гражданину <...> представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 24.09.2015.**

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

Председателя Комиссии:			<...>
Члены Комиссии:			<...>

			<...>