

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/17-2016

23 марта 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/17-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения <...> рекламы по сетям электросвязи, 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 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в присутствие представителя заинтересованного лица - ПАО «МегаФон» - <...>,

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 13.02.2016 в 14:29 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: «Служба вскрытия замков: авто, квартир, сейфов, гаражей 24 часа 29-39-09» от абонента: +79230460810, SMS-центр: +79232510081.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS - сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством 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.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи номер отправителя +79230460810, SMS-центр: +79232510081 принадлежат ресурсу нумерации ПАО «МегаФон».

В ответе от 25.02.2016 №5/3-07-ИФ-Исх-00119/16 ПАО «МегаФон» пояснило следующее: «...*Рассылка sms-сообщения осуществлялась 13.02.2016г. в указанное в запросе время с номера абонента +79230460810, который выделен физическому лицу <...>...*», на основании Договора об оказании услуг связи № 20881780 от 28.04.2015.

Согласно пункту 14.11 Условий оказания услуг связи ПАО «МегаФон», размещенных на официальном сайте ПАО «МегаФон» (http://moscow.megafon.ru/help/info/blanks_docs/usloviya_okazaniya_uslug/), Абонент обязуется 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.

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.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/17-2016 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от <...> либо иного лица в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Одновременно 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 15.9 Условий оказания услуг связи «МегаФон» Оператор вправе приостановить предоставление Услуг Абоненту в случае, если Абонент причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам с использованием Услуг, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих Карт оплаты, без согласования с Оператором использует Абонентский номер и/или Абонентское устройство для организации Автоматизированных центров, проведения лотерей, голосований, конкурсов, рекламы, опросов, массовых рассылок, установок Шлюзов, а также без согласования с Оператором использует системы дозвона, Шлюзы и услуги связи, предоставляемые лицами, не имеющими лицензии или разрешения на осуществление подобного рода деятельности, или осуществляет иные действия, направленные на извлечение прибыли, в том числе противоправные.

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 № 20881780 от 28.04.2015, 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 в адрес <...>.

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 <...> смс-сообщения: «Служба вскрытия замков: авто, квартир, сейфов, гаражей 24 часа 29-39-09» без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать <...> и ПАО «Мегафон» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела 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 23 марта 2016 года.

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

по делу № 06-10.1/17-2016

23 марта 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>.

на основании своего решения от 23.03.2016 по делу № 06-10.1/17-2016 о признании действий <...>, выразившихся в направлении посредством SMS-сообщений рекламы 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 15 апреля 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. ПАО «Мегафон» (ИНН 7812014560, юридический адрес: 115035, г. Москва, Кадашевская наб., 30) в срок **до 15 апреля 2016 года** приостановить <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.
3. <...>, ПАО «Мегафон» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 18 апреля 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 может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>