

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/18-16044/2019

Решение в полном объеме изготовлено 17.01.2020

Резолютивная часть решения объявлена 27.12.2019

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - врио руководителя управления <...>И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 073/05/18-16044/2019 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...> (г. Ульяновск) - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом»), ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301, расположенного по адресу: 127083, г. Москва, ул. Восьмого марта, д. 10, стр. 14 (подразделение в г. Ульяновске: 432071, г. Ульяновск, пр-т Нариманова, д. 1), - о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <...> (вх. № 227/ог от 02.09.2019; исх. № 6364-01/73 от 02.09.2019, вх. № 5984/ог от 04.09.2019) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. (время местное: МСК + 1 час.) без его согласия на номер мобильного телефона +7-<...> СМС-сообщения рекламного характера: *«Ваша скидка: до 11 000 рублей при покупке смартфонов Apple, Samsung, Honor, Meizu и других! Ваш номер телефона - персональный промо-код. Чтобы узнать, какие скидки вам доступны, назовите свой номер в офисе Билайн. Ближайший: *392#. Предложение действует, пока смартфоны по специальной цене есть в наличии. Подробности у специалиста офиса.»* Ульяновским УФАС России определением от 04.10.2019 возбуждено дело № 073/05/18-16044/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПАО «ВымпелКом», а также заявитель <...> Рассмотрение дела назначено на 30.10.2019.

<...> на рассмотрение дела 30.10.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен. В письменных пояснениях (вх. № 7158 от 22.10.2019) <...> пояснил, что в рассматриваемом случае заявление на отзыв согласия на обработку персональных данных в

рекламных целях от 19.08.2019, содержащее требование о прекращении распространения рекламы, направлялось в ПАО «ВымпелКом» от <...>, получающего рекламу. В том же заявлении было указано несколько принадлежащих <...>. абонентских номеров.

По мнению <...>, довод ПАО «ВымпелКом» об избирательном запрете рекламной рассылки для определенного номера является безосновательным.

В договоре № 620903920 от 14.10.2016 <...> был выражен отказ от получения рекламной информации и рассылок.

На заявление от 19.08.2019 ПАО «ВымпелКом» направило ответ № 4206557962 от 20.08.2019. Информации о прекращении распространения рекламной информации и рассылок в тексте заявления не содержится.

<...> представил копии договора № 620903920 от 14.10.2016 и ответа ПАО «ВымпелКом» № 4206557962 от 20.08.2019.

В представленном <...> договоре № 620903920 от 14.10.2016 проставлена отметка о несогласии на получении рекламной информации и рассылок, а также рукописным способом вписан дополнительный телефонный номер <...> -<...>.

ПАО «ВымпелКом» запрошенные определением от 04.10.2019 по делу № 073/05/18-16044/2019 документы и сведения не представлены. Представитель ПАО «ВымпелКом» поддержал доводы, приведённые в ранее направленном письме (вх. № 6342 от 19.09.2019), а также пояснил, что по заявлению <...> ПАО «ВымпелКом» был установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на абонентский номер <...> который является избирательным (основным) по договору № 620903920 от 14.10.2016, а именно, установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на номер <...> -<...>, на абонентские номера +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>, указанные в заявлении, запрет не был установлен.

Определением от 30.10.2019 срок рассмотрения дела № 073/05/18-16044/2019 продлен до 04.01.2020, рассмотрение дела отложено и назначено на 02.12.2019.

<...> на рассмотрение дела 02.12.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен. В письменных пояснениях (вх. № 7943 от 25.11.2019) <...> пояснил, что в договоре № 620903920 от 14.10.2016 рукописным способом продавцом офиса продаж «Билайн» был вписан дополнительный номер <...> -<...>. К сожалению, договор не позволяет идентифицировать лицо, выступающее от имени ПАО «ВымпелКом», а также проверить его полномочия. Более того, в бланках договоров не проставляются печати от лица оператора, а только подписи. Как считает <...>, с целью затруднить проверку подлинности договоров.

ПАО «ВымпелКом» запрошенные определением от 30.10.2019 по делу № 073/05/18-16044/2019 документы и сведения представлены не в полном объеме. В Ульяновское УФАС России поступило ходатайство представителя ПАО «ВымпелКом» от 29.11.2019 (вх. № 8158 от 02.12.2019) об отложении рассмотрения дела по причине отсутствия сотрудника (юриста) в штате Ульяновского отделения общества и невозможности присутствия представителя (юриста из г. Самары) в заседании 02.12.2019 в связи с участием в заседании Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области, а также в связи с отсутствием подлинника договора № 620903920 от 14.10.2019 по номеру +7-<...> в г. Ульяновске (хранится в г. Воронеже). Данное ходатайство Комиссией признано подлежащим удовлетворению.

Также ПАО «ВымпелКом» сообщило, что на номере +7-<...> установлены следующие запреты: 06.09.2019 - запрет промо-акций, 06.09.2019 - запрет на исходящие звонки клиенту (предложения тарифного плана и услуг). Дополнительный ответ на заявление <...> от 19.08.2019 не направлялся. Такой ответ (отдельно в части отказа от СМС-сообщений

рекламного характера) не требуется готовить и направлять в адрес абонента в силу отсутствия такого требования в законодательстве Российской Федерации.

Заявление <...> от 19.08.2019 об отзыве согласия на получение рекламной информации было обработано в регламентированный ст. 55 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 «О связи» (далее - *Федеральный закон «О связи»*) срок - не более 30 дней с момента получения обращения, запрет на СМС-сообщения рекламного характера также установлен до истечения указанного срока.

Определением от 02.12.2019 рассмотрение дела отложено и назначено на 27.12.2019.

<...> на рассмотрение дела 27.12.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен. В письменных пояснениях (вх. № 8737 от 24.12.2019) <...> пояснил, что в договоре № 620903920 от 14.10.2016 рукописным способом продавцом офиса продаж «Билайн» (товарный знак принадлежит ПАО «ВымпелКом») был вписан дополнительный номер <...> -<...>. К сожалению, ни договор № 593765329 от 19.04.2016, ни договор № 620903920 от 14.10.2016 не позволяют идентифицировать лицо, выступающее от имени ПАО «ВымпелКом», а также проверить его полномочия. Более того, в бланках договоров не проставляются печати от лица оператора, а только подписи. Как считает <...>, с целью затруднить проверку подлинности договоров.

Осознавая тот факт, что в случае необходимости <...> не удастся подтвердить подлинность выданного экземпляра договора, он обратился с официальным заявлением на отзыв согласия на обработку персональных данных от 19.08.2019, содержащим конкретное требование о прекращении распространения рекламы, в офис продаж ПАО «ВымпелКом».

Поскольку данное заявление было зарегистрировано в офисе продаж ПАО «ВымпелКом», оператор связи требование получил, но не исполнил его, это является нарушением законодательства о рекламе. До этого требование о прекращении распространения рекламы было направлено через официальное мобильное приложение ПАО «ВымпелКом» 14.08.2019. Таким образом, ПАО «ВымпелКом» только официально дважды получило требование о прекращении распространения рекламы.

Более того, 15.08.2019 <...> отправил в адрес ПАО «ВымпелКом» требование о прекращении распространения рекламы через чат в социальной сети «Facebook». Официальная и подтвержденная страница оператора «Билайн» в социальной сети «Facebook» размещена по адресу в сети «Интернет»: <https://www.facebook.com/Beelinerus> (скриншот обращения представлен). Номер телефона указан для идентификации <...> в качестве абонента.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. Представитель оператора через страницу в социальной сети и официальное мобильное приложение ПАО «ВымпелКом» в ответ на обращение <...> сообщил, что запрет на рассылку сообщений рекламного характера был установлен в день обращения.

Заявление на отзыв согласия на обработку персональных данных от 19.08.2019 было обработано оператором на следующий день, что подтверждается письмом ПАО «ВымпелКом» № 4206557962 от 20.08.2019. В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» оператор связи обязан был немедленно прекратить обработку персональных данных в рекламных целях.

Учитывая вышеизложенное, доводы ПАО «ВымпелКом» о распространении рекламы, в связи с наличием согласия на получение рекламы в тексте договора, <...> считает безосновательными, поскольку его требования о прекращении распространения рекламы оператор связи получил, и в соответствии с законодательством Российской Федерации должен был исполнить их немедленно, в независимости от правил, установленных в ПАО

«ВымпелКом» и ст. 55 Федерального закона «О связи».

В письменных пояснениях ПАО «ВымпелКом» (исх. № ЦР-04/71704-к от 26.12.2019, вх. № 8806 от 26.12.2019) поддержаны доводы, приведенные ранее в письменных пояснениях общества (вх. № 8158 от 02.12.2019). Также ПАО «ВымпелКом» пояснило, что запреты устанавливались на абонентском номере клиента на основании полученного от него заявления руководителем направления оперативного обслуживания клиентов конвергентных услуг № 4 <...>.

Относительно разночтений в экземплярах договора № 620903920 от 14.10.2016 (на номер телефона +7-<...>) в части наличия согласия на получение рекламной информации и рассылок (по экземпляру <...> - «не согласен», по экземпляру ПАО «ВымпелКом» - «согласен»), а также в части указания дополнительного телефонного номера, ПАО «ВымпелКом» пояснило, что указанный договор был распечатан и подписан в двух идентичных экземплярах. ПАО «ВымпелКом» не известно кем были внесены изменения в экземпляр договора, находящийся у <...>

ПАО «ВымпелКом» представило на обозрение комиссии оригинал договора № 620903920 от 14.10.2019 по номеру телефона +7-<...>.

Также ПАО «ВымпелКом» ходатайствует о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества по причине отсутствия сотрудника (юриста) в штате Ульяновского отделения.

Исследовав материалы дела № 073/05/18-16044/2019, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: *«Ваша скидка: до 11 000 рублей при покупке смартфонов Apple, Samsung, Honor, Meizu и других! Ваш номер телефона - персональный промо-код. Чтобы узнать, какие скидки вам доступны, назовите свой номер в офисе Билайн. Ближайший: *392#. Предложение действует, пока смартфоны по специальной цене есть в наличии. Подробности у специалиста офиса.»*, распространенную 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. (время местное: МСК + 1 час.) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...>, в том числе через Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Ульяновской области (вх. № 227/ог от 02.09.2019; исх. № 6364-01/73 от 02.09.2019, вх. № 5984/ог от 04.09.2019), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении сообщается, что заявителю 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. (время местное: МСК + 1 час.) без его согласия на номер мобильного телефона +7-<...> поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: *«Ваша скидка: до 11 000 рублей при покупке смартфонов Apple, Samsung, Honor, Meizu и других! Ваш номер телефона - персональный промо-код. Чтобы узнать, какие скидки вам доступны, назовите свой номер в офисе Билайн. Ближайший: *392#. Предложение действует, пока смартфоны по специальной цене есть в наличии. Подробности у специалиста офиса.»*. Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «BeelineClub». Сообщение поступило на номер <...> -<...>, принадлежащий к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом».

В обращении <...> указал, что 19.08.2019 оформил заявление в офисе «Билайн» с требованием прекратить рассылку сообщений и осуществление звонков рекламного характера с отзывом заявления на обработку персональных данных. Также <...> 14.08.2019 направлял в чат с оператором в мобильном приложении «Мой Билайн» требование о прекращении рассылки сообщений и осуществление звонков рекламного характера.

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» приведенная информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -<...>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - акции по продаже смартфонов со скидками.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 4591-05 от 03.09.2019) ПАО «ВымпелКом» (вх. № 6342 от 19.09.2019) сообщило, что абонентский номер <...> -<...> выделен <...> Между ПАО «ВымпелКом» и <...> заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 620903920 от 14.10.2016 с выделением временного абонентского номера +7-<...>. В соответствии с процедурой портации абонентских номеров номер <...> -<...> был перенесен на сим-карту с временным номером +7-<...> в установленные сроки.

Договор № 620903920 от 14.10.2016 был утерян, в связи с чем не представляется возможным направить в адрес Ульяновского УФАС России надлежаще заверенную копию указанного договора.

На день заключения с <...> договора об оказании услуг связи от 14.10.2016 были утверждены и действовали Условия оказания услуг связи «Билайн» (далее также - Условия), которые были размещены на официальном сайте ПАО «ВымпелКом»: www.beeline.ru. Данные Условия являются неотъемлемой частью договора об оказании услуг связи «Билайн».

Согласно п. 2.1 Условий договор заключается путем подписания бланка договора абонентом и оператором или уполномоченным им лицом. Бланк договора об оказании услуг связи «Билайн» имеет типовую форму.

Бланк договора об оказании услуг связи «Билайн» содержит графу, в которой запрашивается согласие абонента на получение рекламной информации. Абонент, заключая данный договор, выражает согласие на получение рекламной информации либо отказ от получения рекламной информации, и соответствующее решение абонента вносится в бланк договора об оказании услуг связи «Билайн». Подписывая бланк договора, абонент подтверждает достоверность указанных сведений, а также согласие с Условиями оказания услуг связи «Билайн».

П. 8.13 Условий оказания услуг связи «Билайн» также предусматривает для абонентов возможность выразить отказ от получения рекламной рассылки в процессе получения услуг связи.

<...> при подписании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 620903920 от 14.10.2016 выразил свое согласие на получение рекламной информации, то есть не воспользовался возможностью отказаться от получения рекламы. Отказ от получения рекламной информации в форме, предусмотренный п. 8.13 Условий оказания услуг связи «Билайн», в адрес общества также не поступал.

Таким образом, <...>, подписав договор об оказании услуг связи «Билайн», подтвердил, что ознакомлен и согласен с Условиями оказания услуг связи «Билайн». Соответственно ПАО «ВымпелКом», как оператор и рекламораспространитель, получило согласие абонента <...> на получение рекламы при использовании услуг связи.

Между ПАО «ВымпелКом» и <...> заключен договор об оказании услуг подвижной связи от 19.04.2016 с выделением избирательного номера +7-<...> (основной номер <...> с тарифным планом «Все в одном 501»). В рамках указанного тарифа предоставляется дополнительная

услуга «Все для семьи», в соответствии с которой можно делить пакет услуг на другие номера. На указанный тарифный план дополнительно подключены номера +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>. 19.08.2019 <...> обратился в ПАО «ВымпелКом» с заявлением об отзыве согласия на обработку персональных данных в рекламных целях, а также просил прекратить рассылку СМС-сообщений рекламного характера.

В соответствии с заявлением <...> ПАО «ВымпелКом» был установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на абонентский номер <...> который является избирательным (основным) по договору № 620903920 от 14.10.2016, а именно установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на номер <...> -<...>. При этом абонентские номера +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>, подключенные согласно дополнительной услуге «Все для семьи», могут делить пакет услуг, подключенный на избирательном (основном) номере +7-<...>, но не дублируют услуги либо опции, подключенные на избирательном (основном) номере.

В результате проверки установлено, что СМС-сообщение, направленное 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. на номер <...> -<...> от «BeelineClub», является внутренней рассылкой ПАО «ВымпелКом». По указанным выше причинам запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера 19.08.2019 не был установлен.

В настоящее время запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера установлен на абонентские номера +7-<...>, +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения <...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило заявителю после отзыва его согласия.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе - «реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено».

При этом, заявитель <...> не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия. Более того, <...>, как физическое лицо, не несет обязанности по представлению информации, документов в антимонопольный орган, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона «О рекламе» подобная обязанность возложена только на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной лишь ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг, которые являются неотъемлемой частью договора. Обратное может привести к злоупотреблениям со стороны рекламодателя рекламы, стремящегося любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям законности.

ПАО «ВымпелКом» ссылается на то, что согласие абонента <...> было получено 14.10.2016 при заключении договора об оказании услуг связи «Билайн» № 620903920 от 14.10.2016 с выделением временного абонентского номера +7-<...>. В соответствии с процедурой портирования абонентских номеров номер <...> -<...> был перенесен на сим-карту с временным номером +7-<...>.

Согласно договору именно абонент должен осуществлять определенные действия для выражения своего несогласия на получение рекламы.

Таким образом, по мнению Комиссии, включение таких условий о даче согласия на получение рекламы при заключении договора об оказании услуг связи противоречит принципу добровольности, на котором строятся гражданские правоотношения.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-16044/2019 ПАО «ВымпелКом» не представило в Ульяновское УФАС России документального доказательства наличия предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, которое он якобы выразил при заключении договора об оказании услуг связи «Билайн» 14.10.2016, причём именно на телефонный номер <...> -<...>. Также ПАО «ВымпелКом» не представило документ, которым внесены изменения в условия договора, подтверждающий замену номера +7-<...> на +7-<...>.

Кроме того, <...> 19.08.2019 в офисе компании «Билайн» оформил заявление с требованием прекратить рассылку сообщений и осуществление звонков рекламного характера с отзывом заявления на обработку персональных данных. В заявлении перечислены абонентские номера +7-<...>, +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>.

ПАО «ВымпелКом» пояснило, что по заявлению <...> обществом был установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на абонентский номер <...> который является избирательным (основным) по договору № 620903920 от 14.10.2016, а именно, установлен запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на номер <...> -<...>, на абонентские номера +7-<...>, +7-<...> и +7-<...>, указанные в заявлении, запрет не был установлен.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

<...> обратился с письменным требованием о прекращении распространения рекламы 19.08.2019 (на заявлении проставлена отметка ПАО «ВымпелКом» о получении). Согласно представленным сведениям ПАО «ВымпелКом» запрет на рассылку СМС-сообщений рекламного характера на абонентский номер <...> -<...> был установлен только 06.09.2019 - спустя 17 календарных дней после обращения заявителя.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает предварительное согласие на получение рекламы на абонентский номер <...> -<...> не полученным, а рекламу - распространенной после обращения <...> в ПАО «ВымпелКом» с требованием о прекращении рассылки рекламных СМС-сообщений, в том числе на абонентский номер <...> -<...>.

Следовательно, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-16044/2019 установлено, что отправка СМС-сообщения: *«Ваша скидка: до 11 000 рублей при покупке смартфонов Apple, Samsung, Honor, Meizu и других! Ваш номер телефона - персональный промо-код. Чтобы узнать, какие скидки вам доступны, назовите свой номер в офисе Билайн. Ближайший: *392#. Предложение действует, пока смартфоны по специальной цене есть в наличии. Подробности у специалиста офиса.»* 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. (время местное: МСК + 1 час.) на номер мобильного телефона +7-<...> осуществлена ПАО «ВымпелКом».

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ПАО «ВымпелКом».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку распространение рекламы на абонентский номер <...> -<...> прекращено.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: *«Ваша скидка: до 11 000 рублей при покупке смартфонов Apple, Samsung, Honor, Meizu и других! Ваш номер телефона - персональный промо-код. Чтобы узнать, какие скидки вам доступны, назовите свой номер в офисе Билайн. Ближайший: *392#. Предложение действует, пока смартфоны по специальной цене есть в наличии. Подробности у специалиста офиса.»*, распространенную 31.08.2019 в 13 час. 02 мин. (время местное: МСК + 1 час.) на номер мобильного телефона +7-<...> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>