

РЕШЕНИЕ

27 сентября 2017 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 55-08/2017, возбужденное по факту распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-992-***-**-19 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лица с заявлением по факту поступления 16 мая 2017 в 13:36 на телефонный номер <...> -912-***-**-28 смс-сообщения с рекламой: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09» от отправителя с телефонным номером +7-992-***-**-19 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной официальном сайте Федерального агентства связи, номер +7-992-***-**-19 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл»

(Пермский край).

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» (Пермский край) представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 16.05.2017 в 11:36 (UTC +3 Московское время) было направлено исходящее смс-сообщение от абонента +7-992-***-**-19 на абонентский номер +7-912-***-**-28.

Общество сообщает, что абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +7-992-***-**-19 закреплен за индивидуальным предпринимателем – абонентом ООО «Т2 Мобайл» (Пермский край) – ИП Мамбергер Дмитрий Александрович (ОГРНИП 315595800047190, ИНН 590583736009).

В соответствии с запросом в подтверждение принадлежности абонентского номера ООО «Т2 Мобайл» (Пермский край) направило копию договора об оказании услуг связи с абонентом +7-992-***-**-19.

Указанное в запросе смс-сообщение направлено самостоятельно владельцем номера +7-992-***-**-19 – ИП Мамбергер Д.А. (ОГРНИП 315595800047190, ИНН 590583736009).

От ИП Мамбергер Д.А. документы и письменные пояснения не поступили.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер 16 мая 2017 года поступило смс-сообщение с рекламой от отправителя +7-992-***-**-19 без его предварительного согласия.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких

услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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, не докажет, что такое согласие было получено.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Сообщение со сведениями: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09», является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услуге по ремонту окон и таким товарам как москитная сетка и жалюзи.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем СМС-сообщения с рекламой: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09» от отправителя +7-992-***-**-19 является ИП Мамбергер Д.А., что подтверждается договором на оказание услуг связи. Из данного договора усматривается, что ИП Мамбергер Д.А. с 07.10.2016 является владельцем телефонного номера +7-992-***-**-19.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является ИП Мамбергер Д.А., которому принадлежит телефонный номер +7-992-***-**-19, как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством направления СМС-сообщений абоненту +7-912-***-**-28. Доказательств, указывающих на передачу телефонного номера +7-992-***-**-19 в пользование иным лицам от ИП

Мамбергер Д.А. не поступило.

Челябинское УФАС России не располагает доказательствами прекращения направления абоненту с телефонным номером +7-912-***-**-28 рекламы: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09», в связи с чем необходимо выдать ИП Мамбергер Д.А. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 ненадлежащей рекламу: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09», распространенную 16 мая 2017 года ИП Мамбергер Д.А. с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-912-***-**-28 на получение рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Мамбергер Д.А. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Мамбергер Д.А.

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

27 сентября 2017 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

<...> – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании решения от 27 сентября 2017 по делу № 55-08/2017 о признании рекламы ИП Мамбергер Д.А., распространенной 16 мая 2017 года с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-912-***-**-28 на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 . ИП Мамбергер Д.А. незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18

Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу: «Москитная сетка от-400р. Жалюзи. Ремонт окон. Выезд бесплатно! Т. 39-31-09» посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2. ИП Мамбергер Д.А. в срок **до 30 октября 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения ненадлежащей рекламы абоненту +7-912-***-**-28.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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