УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/18-58/2019

14.02.2020 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии:	*	- заместитель руководителя управления – начальник отдела КСЗ;
Члены Комиссии:	*	- заместитель начальника отдела КСЗ;
	Лукьяненко А.С.	- ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело №072/05/18-58/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле:

- заявителя – *

- лица, в чьих действиях усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «*»

УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии отсутствовали представители заявителя и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствии сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом. Как следует из материалов дела, ООО «*» и * были надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела, о чем свидетельствуют почтовые уведомления.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области

поступило заявление гражданина * (вх. № 9871 от 15.10.2019 г.), указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В заявлении указывается, что на абонентский номер +79*3, зарегистрированный за гражданином, поступило SMS-сообщение рекламного характера

следующего содержания: «Роман Владиславович, увеличиваем процент успеха! Откройте Вклад «Ваш успех» в Газпромбанке по ставке до 7,4%! Подробная информация в офисах Банка, а также на сайте gazprombank.ru/~yscrto Банк ГПБ (АО). Ген.лиц. Банка России № 354. Не является офертой», дата и время: 15.10.2019 г. в 16:30 от Gazprombank через SMS-центр +79184330011.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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 и поддержания 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, 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.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, где объектом рекламирования выступает банковский вклад «Ваш успех» в Газпромбанке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указывает заявитель, согласия на SMS-рассылку рекламного характера он не давал.

Таким образом, в распространении вышеуказанной рекламы содержатся признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным ПАО «*», *. является абонентом компании, использующим абонентский номер +791*. Согласно детализации

вызовов, 15.10.2019 ему действительно поступил телефонный звонок от абонента Gazprombank через SMS-центр +791* в 16:30.

Также, согласно данным, представленным ПАО «*», нежелательное смс-сообщение поступило гр. * от ООО «*» в соответствии с договором № МТС/SMS-2/12122017 от 12/12/2017 г., следовательно, ООО «*» является рекламораспространителем.

Согласно письменным пояснениям ООО «*», сообщение с буквенного номера «Gazprombank» отправлялось в рамках договора №125899 от 01.01.2017г., заключенного между ООО «*» (Исполнитель) и ООО «*» (адрес: *) (Заказчик), отправителем данного сообщения является Заказчик, Исполнитель предоставляет Заказчику услугу доступа к Сервису SMSC.ru для самостоятельной отправки сообщений из Личного кабинета, а также для интеграции сервисов Заказчика для отправки и приема Сообщений через API.

Кроме того, ООО «*» обязан в соответствии с п. 3.2.1. Соблюдать требования законодательства РФ (в том числе ФЗ от 13.03.2006 №38 – ФЗ «О рекламе»), также в пояснениях ООО «*» сообщается, что ООО «*» самостоятельно осуществил отправку смс-сообщений (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

Таким образом, Комиссия решила, что рекламораспространителем указанной выше рекламы является **ООО «*»**, так как именно он осуществил отправку смс-сообщения рекламного характера и в его действиях содержатся признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о

рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на

абонентский номер Малюгина Р.В. продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента +79184330011, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

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

Р Е Ш И Л А :

1. Признать рекламу карты банковского вклада «Ваш успех» в Газпромбанке, распространенную путем SMS-рассылки абоненту +79*, 15.10.2019 г. в 16:30 от Gazprombank через SMS-центр +79*, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии *

*

Члены комиссии

*