

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №131-ФАС22-Р/11-17

Решение изготовлено в полном объеме 19 февраля 2018 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

К<...>- заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<...>- начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<...>- главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №131-ФАС22-Р/11-17 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространения рекламы посредством СМС-сообщения без согласия абонента,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», ООО «Инград Недвижимость» (ИНН 7702740062), уведомлено надлежащим образом,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе» Л<...>(отсутствуют доказательства надлежащего извещения),

в отсутствие, заинтересованного лица ПАО «ВымпелКом» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие заинтересованного лица ООО «Новосистем» (уведомлено надлежащим образом)

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА

В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации (вхд.№1710227 от 15.09.2017г.) о получении посредством SMS сообщения на мобильный телефон +7<...> следующей рекламы:

-«Новостройки от INGRAD!ЖК Михайлова.31. Метро 10 мин. Квартиры у парка Кусково от 4,4 млн. Ипотека, рассрочка. +74951523836» (отправитель сообщения под номером +7<...>, SMS-центр: +7<...>), в которой усматриваются признаки нарушения ст.18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе». Заявитель указывает, что согласия на получение рекламы не давал.

На запрос антимонопольного органа ПАО «ВымпелКом» сообщило, что абонентский номер <...> <...>, с которого было отправлено сообщение рекламного характера, выделен Л<...> при заключении Договора от 11.12.2016 года между ним и ПАО «ВымпелКом» об оказании услуг связи «Билайн».

Определение о возбуждении дела №131-ФАС22-Р/11-17 от 15.11.2017г. исх.№4732/7 направленное заказным письмом Л<...>, вернулось с указанием причины «Истек срок хранения».

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, телефонный номер <...> указанный в СМС-рекламе +7<...> относится к номерной емкости оператора ООО «Новосистем» (г.Москва).

Согласно абзацам 3,4 п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его

рассмотрения, а также в связи с необходимостью привлечения, по мнению антимонопольного органа, к участию в деле других лиц.

Комиссией 13.12.2017г было принято решение об отложении рассмотрения дела №131-ФАС22-Р/11-17 исх.№5406/7.

На определение об отложении рассмотрения дела №131-ФАС22-Р/11-17 исх. №5406/7 ООО «Новосистем» (ИНН 7710311878) представило информацию, что телефонный номер <...> (495)152-38-36 принадлежал клиенту сети оператора телефонной связи ООО «Новосистем» компании «Инград Недвижимость» (проспект Олимпийский, д.14, г.Москва, 129090) с 22.06.2017 по 24.11.2017г.

Определение об отложении рассмотрения дела №131-ФАС22-Р/11-17 исх.№5406/7 направлено заказным письмом ООО «Инград недвижимость» по адресам: ул.Краснопролетарская, д.2, к.4, г.Москва, 127006; ул.Михайлова,31, г.Москва; пр-т Олимпийский,14, г.Москва, 129090), а также на адрес электронной почты info@ingrad-realty.ru, письма получены.

Также определение об отложении рассмотрения дела было направлено Л<...> (письмо вернулось с указанием причины «Истек срок хранения») и ПАО «ВымпелКом» (в деле имеются доказательства надлежащего уведомления). 15.01.2018 года Комиссией было принято решение об отложении рассмотрения дела №131-ФАС22-Р/11-17 исх.№163/7 в связи с необходимостью получения дополнительных документов и материалов от ООО «Инград Недвижимость» и Л<...>.

Заказные письма с уведомлением о вручении были направлены ООО «Инград Недвижимость» по адресам: ул. Краснопролетарская, д.2, к.4, г.Москва, 127006; ул.Михайлова, 31, г.Москва; пр-т Олимпийский,14, г.Москва, 129090. А также на электронную почту: info@ingrad-realty.ru и info@domus-finance.ru электронные письма получены.

Согласно сайту отслеживания почтовых отправок «Почты России», письмо, направленное Л<...>, с 22 января 2018 году находится в отделении с пометкой «Неудачная попытка вручения».

Письма, отправленные ПАО «ВымпелКом», ООО «Новосистем» получены (в деле имеются доказательства надлежащего уведомления).

Таким образом, антимонопольным органом приняты все меры по надлежащему уведомлению лиц, участвующих в деле, Комиссией принято решение о рассмотрении дела 13.02.2018г в отсутствие ООО «Инград Недвижимость», Л<...> ПАО «Вымпелком».

Из письменных пояснений ООО «Инград Недвижимость» следует, что ООО «Инград Недвижимость» не заключало договоры на распространение смс-сообщений, не заключало договоры с оператором связи на использование технической базы для передачи смс-сообщений. ООО «Инград Недвижимость» не является рекламораспространителем смс-сообщений, в связи с этим, предоставить согласие абонента на получение рекламного смс-сообщения не представляется возможным. (вхд.№171354 от 09.02.2018г.).

ПАО «ВымпелКом» сообщает, что общество не имеет возможность вмешиваться в процесс передачи по сетям электросвязи сообщений, передаваемых с одного номера на другой, в силу охраняемой законом тайны связи (п.1 ст.63 Федерального закона от 07.07.2003г. №126-ФЗ «О связи» п.4 Правил оказания услуг телефонной связи, утв.Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014г. №1342). ПАО «ВымпелКом» указывает, что обществу не известно содержание СМС-сообщения, поступающего на абонентский номер <...> поскольку оно отправляется третьим лицом. В рамках заключенного договора об оказании услуг связи оператор предоставляет абоненту услуги связи, позволяющие последнему

передавать и (или) принимать голосовую и (или) не голосовую информацию. Применительно к услугам приема/передачи коротких текстовых сообщений (СМС) это означает, что абонент самостоятельно пользуется данной услугой посредством технической возможности, которую обеспечивает ему оператор связи. Вся последовательность действий, необходимых для отправки коротких текстовых сообщений (СМС) определенного содержания, абонент осуществляет самостоятельно (набор текста, выбор адресата получателя сообщения, нажатие клавиши «Отправить»).

Согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы от А<...> не представлено.

А<...> по адресу, указанному в Договоре с ПАО «ВымпелКом», корреспонденцию не получает, иных сведений о лице не имеется.

Комиссия, изучив материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама- это 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация является рекламой, направлена на продвижение и привлечению внимания к реализации квартир от «INGRAD».

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

Со стороны ООО «Инград Недвижимость» и А<...> согласие абонента на получение рекламы не предоставлено.

Законодательство «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Материалами дела установлено, что рассматриваемая СМС-реклама направлена гражданином А<...> с номера +7<...>. Доказательства распространения указанного СМС-сообщения ООО «Инград Недвижимость» в материалах дела отсутствуют.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт распространения указанной рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований установленных, в том числе частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель. Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является гражданин

А<...>.

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

ПАО «ВымпелКом», распространяя рекламу посредством СМС-сообщений, является заинтересованным лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рассматриваемую СМС-рекламу следующего содержания: «Новостройки от INGRAD! ЖК Михайлова, 31. Метро 10 мин. Квартиры у парка Кусково от 4,4 млн. Ипотека, рассрочка. +74951523836» (отправитель сообщения под номером +7<...>, SMS-центр: +7<...>) ненадлежащей. Поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Производство по делу в отношении ООО «Инград Недвижимость» (ИНН 7702740062), прекратить, в связи с отсутствием в действиях признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Признать А<...> нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
4. Выдать ПАО «ВымпелКом» (ул.8 марта, д.10, строение 14, г.Москва, 109147) как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
5. Срок исполнения предписания 10 дней со дня получения предписания.
6. Об исполнении предписания проинформировать управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю в срок до 14.03.2018г.

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

Председатель комиссии К<...>

Члены комиссии Б<...>

К<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №11

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

19 февраля 2018г г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

К<...>- заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<...>- начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<...>- главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

на основании своего решения от 19 февраля 2018 года, по делу №131-ФАС22-Р/11-17 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной посредством СМС-сообщения ««Новостройки от INGRAD!ЖК Михайлова,31. Метро 10 мин. Квартиры у парка Кусково от 4,4 млн. Ипотека, рассрочка. +74951523836» (отправитель сообщения под номером +7<...>, SMS-центр: +7<...>), поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст 18 Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «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.ПАО «ВымпелКом» (ул.8 марта, д.10, строение 14, г.Москва, 109147) в десятидневный срок со дня вынесения предписания, прекратить распространение ненадлежащей рекламы посредством СМС-сообщений, по которой принято решение по делу.

2.ПАО «ВымпелКом» (ул.8 марта, д.10, строение 14, г.Москва, 109147) представить в управление Федеральной Антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14.03.2018г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить штраф.

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

Председатель комиссии К<...>

Члены комиссии Б<...>

К<...>