

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15/18

«07» мая 2018 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №15/18, возбужденное по факту рассылки на телефонный номер заявителя SMS-сообщения, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии представителей:

- заявителя – абонент номера: <...>;

- лица, в действии которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 469э от 30.01.2018г.) по факту распространения смс-сообщения на абонентский номер заявителя:<...>, следующего содержания: «Сет Снеговик 1.5кг огромных роллов за 490р с любовью, Империя 3990101», в 18:30 часов 29.01.2018г. (в качестве отправителя указан: <...>), без получения предварительного согласия абонента - заявителя.

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация обладает всеми указанными выше признаками, она является рекламной.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе», оно является рекламой.

В соответствии с ч.1 ст.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.

В материалах дела имеется Договор об оказании услуг связи от 05.08.2010г., заключенный оператором связи ООО «Т2 Мобайл» с абонентом номера: <...>, представленный заявителем, который в свою очередь, соответствует персональным данным, указанным в заявлении.

Также имеется Детализация услуг связи абонента номера: <...> на 29.01.2018г. подтверждающая факт отправки смс-сообщения на номер заявителя от абонента номера: <...>. Соответственно, факт распространения смс-сообщения установлен материалами дела.

Местом получения рассматриваемого смс-сообщения является место жительства гражданина. В данном случае, как указано в заявлении, местом нахождения заявителя - абонента номера: <...> является г. Новосибирск, следовательно, местом получения смс-сообщения является г. Новосибирск.

Как сообщается заявителем, согласие на распространение рекламы по сетям электросвязи какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> <...>, с которого была осуществлена отправка рассматриваемого sms-сообщения в адрес заявителя, принадлежит ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» сообщило (вх.№ 1541 от 21.02.18г.), что абонентский номер <...> принадлежит физическому лицу –<...> на основании Договора об оказании услуг связи от 25.01.18г., заключенного с оператором связи «Теле2».

Таким образом, лицом, совершившим отставку sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер заявителя, без получения его согласия, является <...>

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России 07.05.18г.<...> не явился, представителя не направил. Отзыв лицом не представлен.

В адрес <...>, указанный в Договоре с оператором связи – ООО «Т2 Мобайл», неоднократно направлялись уведомления о времени и месте рассмотрения данного дела, однако, почтовые отправления были возвращены в антимонопольный орган с отметкой ФГУП «Почта России» об истечении срока хранения корреспонденции.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1.Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщений на номер заявителя:<...>, следующего содержания: «Сет Снеговик 1.5кг огромных роллов за 490р с любовью, Империя 3990101», в 18:30 часов 29.01.2018г. (в качестве отправителя указан: <...>), ненадлежащей рекламой,

а <...> нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2.Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «11» мая 2018г.