

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

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный специалист отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

в присутствии: <.....>,

рассмотрев дело № 1 по признакам нарушения <.....>. части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление <.....> о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы. На абонентский номер заявителя: +7-924-<.....>, поступило следующее смс-сообщение:

- «Добрый день! В Центре Красоты и Косметологии 1 действуют новогодние скидки до 70%! Ждем Вас на приятные уходовые, инвазивные и аппаратные процедуры. Список процедур можно посмотреть на официальном сайте www.<.....>, скидки уточнять по тел: 35-<.....> или 8 914-<.....>» 12.12.2016 в 15:10 с номера +7 914-<.....>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, номер <...> 914 <.....>, с которого отправлено указанное выше смс - сообщение относится к оператору связи ЗАО «Сибинтертелеком».

Согласно пояснениям ЗАО «Сибинтертелеком» от 28. <.....>исх. № ДВ07/<.....>и, телефонный номер <...> с которого поступило смс-сообщение абоненту (+7 924-<.....>), принадлежит физическому лицу Лоб<.....> (адрес регистрации: Забайкальский край, г. Чита, <.....>) в рамках заключенного договора от 03. <.....>. Копия договора на оказание услуг связи в архиве оператора связи не найдена.

Договоров на распространение сообщения в качестве массовой рассылки рекламного характера и на доступ к СМС-центру в указанных целях между оператором связи с абонентом Лобановым С.Н. не заключено.

Определением от 12.01.2017 Забайкальским УФАС России возбуждено дело №1 в отношении <.....>

Дело рассматривалось в заседаниях 06.02.2017, 07.03.2017, 27.03.2017.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

В ФАС России поступило заявление <.....>. ВХ 025<.....> от 12. <.....> (вх. № 59<.....> от 14. <.....>) о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы. 12. <.....> в 15:10 на абонентский номер заявителя: +7-924-<.....>, поступило следующее смс-сообщение: «Добрый день! В Центре Красоты и Косметологии 1 действуют новогодние скидки до 70%! Ждем Вас на приятные уходовые, инвазивные и аппаратные процедуры. Список процедур можно посмотреть на официальном сайте www.<.....>, скидки уточнять по тел: 35-<.....>или 8 914-<.....>». Указанное смс-сообщение отправлено с номера +7 914 <.....>

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама - это информация, распространяемая 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 соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи», 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 излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем, реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как 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.

Указанная выше информация, направленная посредством смс - сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – косметическим услугам и способствует продвижению обозначенных услуг на рынке.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой, объектом рекламирования является оказание косметических услуг.

Указанная выше реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассматриваемая смс – реклама поступила с телефонного номера +7 914-<.....>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> 914-<.....> относится к оператору связи ЗАО «Сибинтертелеком».

Из пояснений ЗАО «Сибинтертелеком» следует, что телефонный номер <...> с которого поступило смс-сообщение абоненту (+7 924-<.....>), принадлежит физическому лицу Лоб<.....> (адрес регистрации: Забайкальский край, г. Чита, <.....>) в рамках заключенного договора от 03. <.....>. Копия договора на оказание услуг связи в архиве оператора связи не найдена.

Договоров на распространение сообщения в качестве массовой рассылки рекламного характера и на доступ к СМС-центру в указанных целях между оператором связи с абонентом <.....> не заключено.

Надлежаще оформленного согласия заявителя на получение указанной выше рекламы <.....>., не представлено.

На заседании Комиссии 27.03.2017, <.....>. пояснил, что Закон о рекламе ему не был знаком, письменного согласия абонента на получение рекламных SMS-сообщений не имеет.

Таким образом, указанная выше реклама была направлена заявителю без предварительного согласия.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

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

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является <.....>

Действия <.....>. по направлению смс - рекламы заявителю содержат нарушения

требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, изучив имеющиеся материалы дела, пришла к выводу, что <.....>. – являясь рекламодателем указанной выше рекламы, имел возможность для соблюдения требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 36, 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы на абонентский номер заявителя : +7-924-<.....>, 12. <.....>в 15:10, следующего содержания: «Добрый день! В Центре Красоты и Косметологии 1 действуют новогодние скидки до 70%! Ждем Вас на приятные уходовые, инвазивные и аппаратные процедуры. Список процедур можно посмотреть на официальном сайте www.<.....>, скидки уточнять по тел: 35<.....>или 8 914-<.....>», т.к. данная реклама нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать <.....> нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

3. Выдать <.....>предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: