

РЕШЕНИЕ № 808-170р

«13» декабря 2017 года город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

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

председатель Комиссии: В. Г. Попов – заместитель руководителя;

члены Комиссии: О. Г. Козина – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Н. М. Федирчук – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 808-170р по признакам нарушения публичным акционерным Обществом «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14., ИНН/КПП 7713076301/771301001) (далее по тексту – ПАО «ВымпелКом», Общество), требований части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - представителя ПАО «Вымпелком» по доверенности <...> (далее по тексту – <...>),

в отсутствие заявителя – <...> (далее по тексту – <...>) (уведомлен надлежащим образом),

#### **УСТАНОВИЛА:**

Воронежское УФАС России на основании заявления гражданина <...> (вх. № 01-12/1157 от 03.10.2017), проводит проверку на предмет соответствия следующей рекламы Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»):

- «Сюрприз за преданность для 79036527777 Ваш номер выбран для получения приглашения! На кону более 8 000 000 рублей и 12 iPhone8 от Билайн! Отправьте ДА или любое sms на 2217 СЕЙЧАС! Первый день участия бесплатно, далее 19 руб/день! Подробнее 0846 (звонок бесплатный) и <http://beeline.ru/victorina>», распространявшейся посредством SMS-рассылки в 09:52 (мск.) 03.10.2017 от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» (далее по тексту – рассматриваемая реклама).

Гражданин указал, что рассматриваемая реклама распространялась на принадлежащий ему номер «<...>» без его согласия.

ПАО «ВымпелКом» (ИНН/КПП 7713076301/771301001) в своем письменном ответе (вх. № 01-11/2733 от 27.11.2017) на Запрос Воронежского УФАС России указало, что от имени «2218» сообщение направлено ПАО «ВымпелКом» в рамках викторины «Смартфон для эрудита» и не является рекламой, а носит информационный характер.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (№ 808-170 от 01.12.2017 года) в отношении ПАО «Вымпелком» дело назначено к рассмотрению на 13 часов 00 минут (мск) 13 декабря 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72.

13 декабря 2017 года на рассмотрении дела № 808-170 ПАО «Вымпелком» представитель ПАО «Вымпелком» по доверенности <...> подтвердила изложенную ранее позицию и также не смогла предоставить согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы.

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ПАО «Вымпелком» Комиссия установила следующее.

СМС-сообщение направленное на номер «<...>» является рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 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. Федеральной антимонопольной службой России 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.

Информация, поступившая на абонентский номер «<...>», имеет все признаки рекламы, а именно: данная информация направлена неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационных сообщений неясно, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого данное сообщение направлено; направлена на привлечение внимания к провередению стимулирующей СМС-акции, что имеет целью поддержание интереса абонентов Билайн к условиям проводимого розыгрыша. Из текста сообщений не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента, способ отбора не указывает на определенность круга лиц, до которых доводилась информация.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Комиссией установлено, что <...> является абонентом номера «<...>» и в соответствии с заявлением своего согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Из материалов дела следует, что ПАО «ВымпелКом» (ИНН/КПП 7707049388/290143001) является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Рекламораспространитель не предоставил доказательства, что рассматриваемая реклама распространялась при наличии предварительного согласия абонента.

Таким образом, распространение рекламы от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» посредством SMS-сообщений 01 октября 2017 года осуществлялось с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи ПАО «Вымпелком» предписания о прекращении нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 - 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

**РЕШИЛА:**

**1.** Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Сюрприз за преданность для 79036527777 Ваш номер выбран для получения приглашения! На кону более 8 000 000 рублей и 12 iPhone8 от Билайн! Отправьте ДА или любое sms на 2217 СЕЙЧАС! Первый день участия бесплатно, далее 19 руб/день! Подробнее 0846 (звонок бесплатный) и <http://beeline.ru/victorina>», распространявшуюся посредством SMS-рассылки в 09:52 (мск.) 03.10.2017 от SMS-центра «+79037011111» с указанием в адресной строке отправителя «2218» на абонентский номер «<...>», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

**2.** Выдать ПАО «Вымпелком» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы на абонентский номер «<...>», при отсутствии предварительного согласия на получение рекламной информации абонента.

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

Решение изготовлено в полном объеме 22 декабря 2017 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В. Г. Попов

О. Г. Козина

Н. М. Федирчук