

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-38/2р-2017

Резолютивная часть оглашена «21» июня 2017 г.

Полный текст решения изготовлен «05» июля 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрев дело № 02-38/2р-2017, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения 24.01.2017г. в 12:35 СМС-сообщения рекламного характера с номера **+7** на номер абонента - заявителя А. **(+)** с текстом следующего содержания: *«Год Фитнеса за 6900 до 31.01. Бронируй, ВСЕГО 50 КАРТ! 985-28-37 IV»*, в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такого сообщения,

в отсутствие лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля закупок и антимонопольного законодательства Магаданского УФАС России рассмотрено заявление А (вх. № 02/147 от 25.01.2017г.) по факту наличия признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с рассылкой нежелательной рекламы на мобильный телефон

заявителя – абонента в сети оператора сотовой связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Как следует из указанного заявления, 24.01.2017г. в 12:35 на мобильный телефон заявителя (номер +) поступило нежелательное СМС-сообщение (реклама). Данное сообщение было отправлено с номера + и содержало следующий текст: «Год фитнеса за 6900 до 31.01. Бронируй, ВСЕГО 50 КАРТ! 985-28-37 lv». При этом своего согласия на получение указанной рекламы заявитель не давал.

В качестве подтверждения получения указанной рекламы к заявлению приложен скриншот с мобильного телефона заявителя.

Согласие А на получение ФАС России (а в случае необходимости – ее территориальным органом) информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных на абонентский номер <...> в сети оператора сотовой связи ПАО «ВымпелКоммуникации», необходимых для рассмотрения его обращения, приложено к заявлению.

По результатам рассмотрения вышеназванного заявления установлено следующее.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 02/485 от 02.03.2017), абонентский номер <...> с которого 24.01.2017 в 12:35 было направлено рекламное СМС-сообщение, согласно договору об оказании услуг связи «Билайн» №622009699 от 09 октября 2016г., выделен ООО «Интерлайн».

В целях получения необходимых пояснений от ООО «Интерлайн» Магаданским УФАС России был направлен соответствующий запрос по юридическому адресу указанного лица – однако названный запрос, по причинам, зависящим от адресата, не был получен последним.

Таким образом, согласно информации, имеющейся у Магаданского УФАС России, рекламодателем в рассматриваемом случае является ООО «Интерлайн», в связи с чем Определением № 23 от 23.02.2017г. было возбуждено дело № 02-38/2р-2017 в отношении ООО «Интерлайн», а также повторно запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела. Срок предоставления запрошенной информации – до 17 апреля 2017 года, однако к установленному сроку необходимая информация представлена не была.

В связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о времени и месте рассмотрения дела, Определением № 41 от 17.04.2017г., рассмотрение настоящего дела было отложено; необходимые пояснения затребованы вновь; к установленному сроку пояснения представлены не были.

По вышеуказанному основанию, Определением № 53 от 15.05.2017 г., рассмотрение настоящего дела было отложено; пояснения затребованы повторно; однако, к установленному сроку запрошенная информация не поступила.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-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 распространённой 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация, распространенная ООО «Интерлайн», по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности по оказанию фитнес услуг. Информацию об оказании фитнес услуг можно узнать по указанному в рекламе телефону, что формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе под **ненадлежащей рекламой** понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 7 статьи 3 Закона о рекламе лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Интерлайн».

Согласно положениям части 1 статьи 18 Закона о рекламе обязанность доказывать получение предварительного согласия абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи возложена на рекламодателя.

Между тем, ООО «Интерлайн» не представлены доказательства получения им предварительного согласия заявителя А. на получение информационных и рекламных сообщений на принадлежащий ей абонентский номер.

Таким образом, рассматриваемая реклама: «Год Фитнеса за 6900 до 31.01. Бронируй, ВСЕГО 50 КАРТ! 985-28-37 Iv» в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе **содержит признаки ненадлежащей рекламы, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.**

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями и рекламодателями рекламного законодательства влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 6,7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе, несет только распространитель.

Материалами дела установлено, что ООО «Интерлайн» (юридический адрес: 111555, г.Москва, ул. Сталеваров, д.14, корп.4) является рекламодателем.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей рекламу «Год фитнеса за 6900 до 31.01 Бронируй, ВСЕГО 50 КАРТ! 985-28-37 Iv» , распространённую ООО «Интерлайн» , распространённую 24.01.2017 г. в 12:35 с номера + на телефонный номер <...> закреплённый за абонентом А., без его предварительного согласия на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Интерлайн» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, в действиях которого содержится состав административного правонарушения.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № __

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

5. июля 2017 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе на основании своего решения от «05» июля 2017 г. по делу № 02-38/2р-2017 о признании рекламы с текстом: «*Год фитнеса за 6900 до 31.01 Бронируй, ВСЕГО 50 КАРТ! 985-28-37 lv*», распространенную ООО «Интерлайн» (юридический адрес:), распространенную 24.01.2017 г. в 12:35 с номера + на телефонный номер <...> закрепленный за абонентом А., в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Интерлайн» в срок до «**28**» июля 2017 года прекратить нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламных СМС-сообщений посредством использования подвижной радиотелефонной связи на принадлежащий заявителю телефонный номер <...> в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы.

2. ООО «Интерлайн» представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до **«03» августа 2017 года.**

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