

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №107-ФАС22-Р/08-16

Решение изготовлено в полном объеме 25 октября 2016 года
г.Барнаул

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

<...>

рассмотрев дело №107-ФАС22-Р/08-16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Санкт-Петербурга о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя;

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя гр. Ш<...>;

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе отправлено заказным письмом с уведомлением в адрес гр. Ш<...>. Письмо вернулось с пометкой «истек срок хранения», в связи с чем, 20.09.2016г. рассмотрение дела было отложено.

18.10.2016г. в связи с уведомлением гр. Ш<...>. о месте и времени рассмотрения дела №107-ФАС22-Р/08-16, рассмотрение дела состоялось, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие гр. Ш<...>.

08.07.2016 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г. Санкт-Петербурга, направленное ФАС России (вхд. №167762 от 08.07.2016г.) о получении 28.06.2016г. в 12:36 посредством смс-сообщения на мобильный телефон <...>с номера <...> (SMS-центр: <...>) рекламы следующего содержания: «Только до 30 июня: КВАРТИРА за 905 т.р.! Узнайте по т. <...>».

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

Заявитель указывает, что согласия на получение указанного смс-сообщения не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламодателя к участию в деле привлечен гражданин РФ Ш.

Комиссия, исследовав 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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены фотографии экрана телефона с текстом полученного смс-сообщения и указанием времени получения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа оператором связи ОАО «ТЕЛЕ2-Санкт-Петербург» представлена копия договора с абонентом, который является заявителем по рассматриваемому делу, а также сведения о том, что 28.06.2016г. в 11:36:17 на номер обслуживаемого им абонента поступило смс-сообщение от абонента <...> (SMS- центр: <...>).

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер сотового телефона <...>, с которого было отправлено смс-сообщение, принадлежит номерной емкости ООО «Т2 Мобайл» (Ульяновская область).

По информации, предоставленной ОАО «ТЕЛЕ2-Санкт-Петербург» и ООО «Т2 Мобайл», договор на услуги подвижной связи с использованием абонентского номера <...> заключен с абонентом гр. Ш<...> 13 июня 2016г.

В адрес антимонопольного органа гр. Ш. не представлено согласие заявителя на получение посредством смс-сообщения рекламы: «Только до 30 июня: КВАРТИРА за 905 т.р.! Узнайте по т. <...>», следовательно, данная реклама распространена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Таким образом, реклама, распространенная посредством смс-сообщения от абонента <...>, полученная заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является гр. РФ Ш<...>.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения гр. Ш<...> ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер мобильной связи заявителя без его предварительного согласия.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 рекламу: «Только до 30 июня: КВАРТИРА за 905 т.р.! Узнайте по т. <...>» (от абонента <...>, получено 28.06.2016г. в 12:36), распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать гр. РФ Ш<...> нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать гр. РФ Ш<...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №150

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

25 октября 2016г.

г. Барнаул

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

<...>

на основании своего решения от 25 октября 2016г. по делу №107-ФАС22-Р/08-16 о признании рекламы «Только до 30 июня: КВАРТИРА за 905 т.р.! Узнайте по т. <...>», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.Ш<...> в **десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений рекламного характера от абонента <...>.

2.Ш<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 21 ноября 2016 года**.

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 на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

<...>