

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 46/18

Резолютивная часть решения оглашена «31» августа 2018 г

Решение в полном объеме изготовлено «04» сентября 2018 г.

г.

Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления Н.П. Камнева,

члены комиссии: В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы,
М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,
рассмотрев дело № 46/18, возбужденное по факту распространения на абонентский номер <...> <...> смс- сообщений с признаками нарушения 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.

в отсутствии:

заявителя – физическое лицо «...» (не явилось, уведомлено надлежащим образом),

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <...>.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4500 от 29.05.18г.) по факту распространения информации путем направления SMS-сообщений на номер абонента: +79<...>, 18.03.18г в 22:11, 18.04.18г в 16:33, 18.05.18г. в 14:37 от абонента: +7<...>, с текстом следующего содержания:

1) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 24.03.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

2) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 21.04.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

3) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске- газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки

принимаем до 19.05.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении данного заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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;

объект рекламирования - это 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.

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 рекламным.

В силу требований, установленных ч.1 ст. 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В материалах дела имеется Договор об оказании услуг связи ПАО «МТС», заключенный с абонентом номера: +7<...>, представленный заявителем, который в свою очередь, соответствует персональным данным, указанным в заявлении. Детализация услуг связи абонента номера: +7<...> на 18.03.18г., 18.04.18г., 18.05.18г. также подтверждает факт отправки смс-сообщений на номер заявителя от абонента номера: +7<...>.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной оператором связи ПАО «МТС», абонентом, которому принадлежит номер <...> <...>, является физическое лицо - <...> (<...>).

В письменных пояснениях (вх№ 6238 от 23.07.18г.) по запросу антимонопольного органа, <...> сообщил, что абонентский номер <...> <...> принадлежит ему на основании Договора оказания услуг связи с ПАО «МТС». Отправка сообщений на абонентский номер заявителя произведена лицом ошибочно. На данный момент, рассылка на номер <...> <...> прекращена.

Таким образом, указанное физическое лицо является рекламораспространителем указанных выше смс-сообщений рекламного характера, направленных в адрес абонента-заявителя без получения согласия абонента, следовательно, в его действиях содержатся признаки нарушения ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют документальные подтверждения прекращения осуществления рассылки смс-сообщений абонентом номера: +7<...> на абонентский номер заявителя.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер <...> +7<...> путем отправки смс-сообщений 18.03.18г в 22:11, 18.04.18г в 16:33, 18.05.18г. в 14:37 от

абонента: +7<...>, с текстом следующего содержания:

1) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске -газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. I_vk.com/hutorok54_ El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 24.03.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

2) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. I_vk.com/hutorok54_ El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 21.04.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

3) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске -газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. I_vk.com/hutorok54_ El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 19.05.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00», ненадлежащей рекламой,

а <...> (р.п. Краснообск, д.39, 9, Новосибирская область, 630501) нарушившими требования 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

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 частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 46/18

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«04» сентября 2018 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления Н.П. Камнева,

члены комиссии: В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы,
М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «04» сентября 2018 г. по делу № 46/18 о признании информации, распространенной на абонентский номер <...> +7<...> путем оправки смс-сообщений 18.03.18г в 22:11, 18.04.18г в 16:33, 18.05.18г. в 14:37 от абонента: +7<...>, ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> (<...>) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований: 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.

В том числе, не допускать распространения, с нарушением ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», информации следующего содержания:

1) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 24.03.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

2) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 21.04.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00»,

3) «Добрый день! НАРУЖНЯЯ РЕКЛАМА Реклама в Краснообске - газета «Хуторок» 3483392,3486203! Последний день приема- пятница, Адрес:КРАСНООБСК, д. 225, оф. l_vk.com/hutorok54_El_st@mail.ru Возможна оплата на карту Сбербанка, сотовый телефон, наличный и безналичный расчет. Заявки принимаем до 19.05.18г. Спасибо! Работаем с 10.00 до 16.00».

2. <...> представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «28» сентября 2018г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

