

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

председатель Комиссии: Видякин С.И. - руководитель Управления,

члены Комиссии: Александров Л.С. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, Васенкина Л.В. – главный государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, Морозов С.Б. – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

рассмотрев 24 марта 2017 года дело № 18/2-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по электронному обращению гр. П. от 20.12.2016 ВХ026238 (вх.№6006 от 22.12.2016), поступившему из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 20.12.2016 в 16:38 на его абонентский номер <...> ... (оператор сотовой связи МТС) с номера +79672620091 sms-сообщения рекламного характера «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

От ПАО «МТС» поступило письмо от 15.02.2017г. № П 10-06/0010и (вх.№810 от 27.02.2017) с ходатайством о рассмотрении дела № 18/2-Р в отсутствие представителя Общества.

Лица, привлеченные к участию в рассмотрении дела № 18/2-Р, надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России их представители не явились и от них не поступало ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела № 18/2-Р.

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр П. от 20.12.2016 ВХ026238 (вх.№6006 от 22.12.2016), в котором сообщается о факте получения 20.12.2016 в 16:38 на его абонентский номер <...> (оператор сотовой связи МТС) без предварительного согласия абонента sms-сообщения «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb», отправленного с номера +79672620091.

Такое обращение перенаправлено в Мордовское УФАС России Федеральной антимонопольной службой, что согласуется с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в силу которого

Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы. Тем самым Мордовскому УФАС России поручено возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по заявленным гр. П. претензиям к вышеназванной sms-рассылке.

Данные обстоятельства послужили основанием для вынесения определения Мордовского УФАС России от 24.01.2017 № 21 о возбуждении дела № 18/2-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением Мордовского УФАС России от 20.02.2017 № 95 рассмотрение дела № 18/2-Р откладывалось и продлевался срок его рассмотрения до 24 апреля 2017 года.

Исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, Комиссия установила следующее.

Из скриншота, приложенного к электронному обращению гр. П., следует, что на мобильный телефон заявителя +791.... (оператор сотовой связи МТС), зарегистрированного в г. Санкт-Петербурге, 20.12.2016 в 16:38 с номера +79672620091 (оператор сотовой связи Билайн) поступило sms-сообщение «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb».

Распространенная информация по своему содержанию не носит персонализированного характера и привлекает внимание неопределенного круга лиц к продавцу, предлагающему двухкомнатные квартиры в г. Санкт-Петербурге стоимостью от 3,7 млн.руб. и сообщаящему контактный телефон +78126071022, формирует и поддерживает интерес к деятельности такого продавца и предлагаемому им товару (двухкомнатным квартирам), способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования являются двухкомнатные квартиры в г.Санкт-Петербурге стоимостью от 3,7 млн.руб., которые предлагает продавец с контактными телефоном +78126071022.

Распространение такой рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Однако, из обращения гр. П., проживающего в г.Санкт-Петербурге, следует, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного sms-сообщения, которое доставлено на его абонентский номер мобильного телефона +791... (оператор сотовой связи МТС) с абонентского номера +79672620091, согласно Реестру Российской системы нумерации принадлежащего ПАО «ВымпелКом».

В адрес Мордовского УФАС России с письмом ПАО «МТС» П 10/00007и от 11.01.2017 (вх.№73 от 11.01.2017) поступила детализация по номеру +791..., подтверждающая доставку абоненту названного номера 20.12.2016 в 16:38 sms-сообщения с номера +79672620091.

В адрес Мордовского УФАС России с письмом ПАО «ВымпелКом» ЦР-04/289 от 18.01.2017 (вх.№175 от 18.01.2017) поступили сведения о том, что пользователем абонентского номера +79672620091 является абонент - ООО «ИНТЕРЛАЙН» (г.Москва), которому предоставляются услуги подвижной радиотелефонной связи на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 09.10.2016г., неотъемлемой частью которого являются Условия оказания услуг связи «Билайн» (имеются в материалах дела), что позволяет абоненту самостоятельно формировать sms-сообщения и осуществлять их отправку с использованием выделенного абонентского номера.

Согласно условиям такого договора ООО «ИНТЕРЛАЙН», как Абонент, в случае передачи абонентского устройства с подключенной SIM-картой третьим лицам несет ответственность за все действия, совершенные третьим лицом с использованием телефонного номера (п.1.3 Условий оказания услуг связи «Билайн»), и при этом обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для рекламы (пп.4 п.4.1 Условий оказания услуг связи «Билайн»).

Однако, абонент Билайн - ООО «ИНТЕРЛАЙН», в нарушение условий договора об оказании услуг связи «Билайн» от 09.10.2016г., использовало выделенный ему номер <...> для отправки рассматриваемой sms-рекламы, то есть осуществило фактическое доведение sms-сообщения, содержащего рекламу, до абонента МТС,

и тем самым выступило в качестве рекламораспространителя.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Со стороны ООО «ИНТЕРЛАЙН», привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не предоставлены документы и сведения, которые запрашивались у названного лица п.п.4 определения Мордовского УФАС России от 24.01.2017 № 21 о возбуждении дела № 18/2-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и определения Мордовского УФАС России от 20.02.2017 № 95 об отложении рассмотрения дела № 18/2-Р, направленных заказными письмами с уведомлениями через Почту России по адресу (месту нахождения) названного юридического лица, сведения о котором размещены на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru (распечатка по состоянию на 17.01.2017 имеется в материалах дела).

Соответственно, антимонопольный орган предпринял достаточные и необходимые меры для истребования от ООО «ИНТЕРЛАЙН» документов по существу настоящего разбирательства, в том числе истребования доказательства предварительного согласия абонента на получение рассматриваемой sms-рекламы, которые названным лицом не предоставлены.

Учитывая изложенное, Комиссия признаёт, что рекламораспространитель - ООО «ИНТЕРЛАЙН» в интересах неустановленного лица осуществило отправку рассматриваемой sms-рекламы со своего абонентского номера +79672620091 на абонентский номер <...>, находящийся в пользовании гр. П., и при этом обязано было действовать по правилам части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», из которой следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

В пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

Согласно части 1 статьи 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае *под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.*

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать гр. П., проживающего в г. Санкт-Петербурге и сообщившего антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного sms-сообщения, которое доставлено на его абонентский номер <...>

Поскольку от рекламодателя - ООО «ИНТЕРЛАЙН» в адрес Мордовского УФАС России не поступало доказательств получения от абонента – гр. П. предварительного согласия на получение рассматриваемой sms-рекламы, Комиссия признаёт, что в данном случае согласие абонента на получение рекламы отсутствует.

Таким образом, реклама «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb», распространенная с абонентского номера +79672620091 (оператор сотовой связи Билайн), выделенного ООО «ИНТЕРЛАЙН», посредством sms-сообщения, доставленного в г. Санкт-Петербург 20 декабря 2016 года в 16:38 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> ... (оператор сотовой связи МТС), выделенный гр. П., без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

Материалам настоящего дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено действиями рекламодателя - ООО «ИНТЕРЛАЙН», использующего для рекламной sms-рассылки выделенный ему абонентский номер +79672620091, которому надлежит выдать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела по месту совершения административного правонарушения (г. Санкт-Петербург) для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1

статьи 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 *ненадлежащей* рекламу «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb» , распространенную от +79672620091 посредством sms-сообщения, доставленного в г.Санкт-Петербург 20 декабря 2016 года в 16:38 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> ... (оператор сотовой связи МТС), выделенный гр. П., без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, чем нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламораспространителю – Обществу с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН/КПП 7720834563/772001001; ОГРН 5147746436657; сокращенное наименование – ООО «ИНТЕРЛАЙН»; дата регистрации в качестве юридического лица: 01.12.2014; адрес (место нахождения): 111555, г.Москва, ул. Сталеваров, д.14, корпус 4) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по месту совершения административного правонарушения (г. Санкт-Петербург) в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 24 марта 2017 года.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

24 марта 2017 года

г.Саранск, проспект Ленина,

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

председатель Комиссии: - руководитель Управления,

члены Комиссии: – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – главный государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

на основании своего решения № 163 от 24 марта 2017 года (резольютивная часть оглашена 24 марта 2017 года) по делу № 18/2-Р о признании *ненадлежащей рекламы* «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb», распространенной от +796... посредством sms-сообщения, доставленного в г.Санкт-Петербург 20 декабря 2016 года в 16:38 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> ... (оператор сотовой связи МТС), выделенный гр. П., без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, чем нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламораспространителю – Обществу с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН/КПП 7720834563/772001001; ОГРН 5147746436657; сокращенное наименование – ООО «ИНТЕРЛАЙН»; дата регистрации в качестве юридического лица: 01.12.2014; адрес (место нахождения): 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д.14, корпус 4) **в пятидневный срок** со дня получения настоящего предписания **прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»**, выразившееся:

в распространении *ненадлежащей рекламы* «Двушка с отделкой в СПб от 3,7млн! Дом сдан! Спешите! +78126071022 Fmb» с использованием абонентского номера +796..., с которого по сети подвижной радиотелефонной связи осуществлена отправка названного sms-сообщения, доставленного в г.Санкт-Петербург 20 декабря 2016 года в 16:38 на абонентский номер <...> (оператор сотовой связи МТС), *без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы.*

2. ООО «ИНТЕРЛАЙН» предоставить в Мордовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 20 апреля 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе Мордовское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: