

ИП Б.

адрес регистрации "..."

адрес электронной почты "..."

гр. Г.

адрес электронной почты "..."

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-04-02/09-19

09 июля 2019 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлен 26 июня 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 июля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/09-19 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенного заявителя – гражданина Г"..." (отчет о направлении письма по электронной почте от 21.06.2019 года), индивидуального предпринимателя Б"..." (отчет о направлении письма по электронной почте от 21.06.2019 года),

рассмотрев дело № 04-04-02/09-19, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Б"..." (ИНН "...", ОГРНИП "...", паспорт серии "..." № "...", выданный "...", от "..." года, адрес регистрации: "...") по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 25.02.2019 года (вх. № 750) поступило обращение гражданина Г"..." о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

23.02.2019 года в 12:38 гр. Г"..." на свой абонентский номер <...> -"..." получил звонок с рекламой, осуществленный с номера +7"..." следующего содержания:

«Планируете переезд, нужна пассажирская или грузовая перевозка, услуги грузчика? Оставьте заявку на нашем сайте «Без хлопот». Сайт подберет качественного исполнителя за минимальную цену. Интересно? Нажмите цифру 1».

Вышеуказанная реклама была распространена по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентские номера 8-"...", 8-"..." принадлежат номерной емкости операторов сотовой связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации», ООО «Т2 Мобайл».

Согласно информации ООО «Т2 Мобайл» от 25.04.2019 года (вх. № 1694) абонентский номер <...> -"..." выделен в пользование гражданину Г"...". В связи с тем, что абонентский номер <...> -"..." переведен по MNP из сети другого оператора связи в сеть ООО «Т2 Мобайл», в предоставленной копии договора об оказании услуг связи

с абонентом Г"...". указан временный номер <...> "...", выделенный при переходе из сети другого оператора. Фактически за абонентом закреплён номер <...> -"...", что подтверждается справкой из центральной базы данных переноса номеров.

Факт получения вышеуказанного голосового сообщения рекламного характера гр. Г"... установлен в соответствии с детализацией оказанных услуг по абонентскому номеру 8-..." за 23.02.2019 года.

Согласно информации ПАО «Вымпел-Коммуникации» от 19.03.2019 года (вх. № 1028) абонентский номер <...> -"..." выделен в пользование индивидуальному предпринимателю Б"...", что подтверждается договором об оказании услуг связи от "... года № "...".

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 25.04.2019 года в отношении индивидуального предпринимателя Б"..." возбуждено дело № 04-04-02/09-19 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 04-04-02/09-19, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

Объект рекламирования - 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное голосовое сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – услуги по оказанию перевозок грузов и грузчика на сайте «Без хлопот».

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 реклама признается распространённой 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.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Тывинское УФАС России в адрес ИП Б"...", указанный в договоре об оказании услуг, был направлен запрос от 10.04.2019 года (исх. № 4-1519) о предоставлении сведений по факту распространения рассматриваемой рекламы и согласия гр. Г"..." на получение рекламы.

Согласно сведений ИП Б"...", поступивших в адрес электронной почты Тывинского УФАС России от 22.04.2019 года (вх. № 1617), абонентский номер <...> "..." принадлежит ей, при этом, в декабре 2018 года данный номер она передала своему знакомому гр. Б"...", который является владельцем ресурса «Без хлопот». По утверждению ИП Б"...", 20.04.2019 года по телефонному звонку гр. Б"..." в устной форме подтвердил свое согласие выступать ответственным по данному факту распространения рекламы и давать объяснения.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют какие-либо документальные доказательства, подтверждающие доводы ИП Б"...", о том, что действия гр. Б"..." привели к распространению рассматриваемой рекламы.

По информации, представленной гр. Б"..." по электронной почте 18.06.2019 года (вх. № 2557), сим карта была взята им с целью заработка, выполняя следующие действия: в сети интернет в социальной сети инстаграмм Б"..." увидел рекламу проекта, который

приводит клиентов в бизнес путем обзвона, цена за такого клиента была 30 рублей. Вначале совершается регистрация путем ввода номера телефона, после приходит смс, вследствие зарегистрированным лицом выкладывается информация про товар и выбираются геопараметры. гр. Б"... " не знал, что обзвон осуществляется автоматически роботом. По утверждению гр. Б"... ", он не загружал список номеров, поскольку все осуществлялось автоматически. Он оплатил 3000 рублей (минимальная сумма платежа) и запустил компанию. После чего ему стали звонить люди и ему тогда стало известно, что звонит робот, который каким-то способом стал использовать его номер <...> Сведения о сайте гр. Б"... " не смог предоставить по причине его закрытия.

При этом, указанное выше пояснение гр. Б"... " предоставлено без подписи и в отсутствие каких-либо документов, подтверждающих данные пояснения, в связи с чем, запросом от 21.06.2019 года (исх. № 4-2741) Тывинское УФАС России предложило подтвердить указанное выше пояснение за подписью гр. Б"... " с приложением его паспортных данных в срок до 25.06.2019 года.

Вместе с тем, в адрес Тывинского УФАС России ответ на данный запрос гр. Б"... " не предоставил.

Согласно документам и сведениям ПАО «Вымпел-Коммуникации» от 19.03.2019 года (вх. № 1028) абонентский номер <...> -"... " передан в пользование ИП Б"... " Данный факт ею не отрицается.

Таким образом, исходя из материалов дела № 04-04-02/09-19, установлено, что рассматриваемая реклама распространена ИП Б"... " в силу наличия прямого доступа к использованию номера 8-"... ".

Абонент согласно [пункту 1 статьи 2](#) Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче информации, он выступает получателем сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы ([части 1 статьи 18](#) Закона о рекламе).

Документы, подтверждающие в рассматриваемом случае наличие

согласия со стороны заявителя на получение спорной рекламы рекламораспространителем не представлены.

В соответствии с [пунктом 4 статьи 3](#) Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Реклама услуг по оказанию перевозок грузов с предоставлением грузчика на сайте «Без хлопот», полученная 23.02.2019 заявителем на мобильный телефон 8-"... " с номера +7"...", является ненадлежащей, поскольку распространена с нарушением требований [части 1 статьи 18](#) Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламораспространитель.

Согласно подпункту 6 пункта 4.1 Условий оказания услуг связи Билайн абонент берет на себя обязательство не передавать SIM-карту/USIM-карту третьим лицам для снятия с нее информации, копирования информации, изготовления дубликатов SIM-карты/USIM-карты и подобных действий, а также обеспечить невозможность временного доступа третьих лиц к SIM-карте/USIM-карте, который может повлечь осуществление противоправных действий.

В рассматриваемом случае рекламораспространителем является ИП Б"...", с абонентского номера которой была осуществлена рассылка рекламы.

Каких-либо документов, свидетельствующих о передаче данного права гр. Б"... " либо третьему лицу, в адрес Тывинского УФАС России не представлено.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рекламы гр. Г"... " на его абонентский номер без получения предварительного его согласия на получение рекламы в материалы дела № 04-04-02/09-19 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу о необходимости выдачи рекламораспространителю предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя Б"..." нарушившей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении 23.02.2019 года рекламы следующего содержания: *«Планируете переезд, нужна пассажирская или грузовая перевозка, услуги грузчика? Оставьте заявку на нашем сайте «Без хлопот». Сайт подберет качественного исполнителя за минимальную цену. Интересно? Нажмите цифру 1»* по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.
2. Выдать индивидуальному предпринимателю Б"..." предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

" ... "

Члены Комиссии

" ... "

" ... "

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня

вынесения решения.