

РЕШЕНИЕ

«07» сентября 2016 г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: <...>,

30 августа 2016г., рассмотрев дело № 10-Р/16 от 08.08.2016г., возбужденное в отношении <...>, по факту распространения рекламы по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии:

заявителя – <...> (уведомлен надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. № 1641 от 07.06.2016г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи «Теле2-Санкт-Петербург», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...> <...>), а именно: **«Только 3 дня: квартира за 905 тыс. руб! Узнайте по т. 409-37-67»**, поступившего от отправителя +7<...>, через смс-центр: +79043490003, 06.06.2016г. в 13:38 часов.

По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона.

Согласно сведениям официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение операторам ресурса нумерации, указанный в смс-сообщении номер отправителя +7<...> относится к оператору ООО «Т2 Мобайл» (Ульяновская область), номер смс-центра +79043490003 - к оператору ООО «Т2 Мобайл» (Ростовская область).

ООО «Т2 Мобайл» (Ростовская область) 30.06.2016г. представило информацию (вх. №1877), согласно которой рассматриваемое смс-сообщение поступило на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, который закреплен за физическим лицом <...>.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 08.08.2016 г. возбуждено дело в отношении <...> и

назначено к рассмотрению на 30.08.2016г. Данное определение было направлено <...> и <...> с уведомлением о вручении.

Согласно части 9 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рассмотрение антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, 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. В связи с вышеизложенным, Комиссия, руководствуясь п.30 вышеуказанных Правил, на основании поступившего от <...> ходатайства (вх. № 2436 от 22.08.2016 г.) приняла решение о рассмотрении дела в его отсутствие.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее:

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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.

В письме ФАС России от 05.04.2007г. № 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.

Смс-сообщение: **«Только 3 дня: квартира за 905 тыс. руб! Узнайте по т. 409-37-67»** неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к объекту недвижимости (проводимым акциям), что способствует продвижению его на рынке.

Таким образом Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что рассматриваемое смс-сообщение является рекламой.

2. В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №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 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.

ОАО «Теле2-Санкт-Петербург», Ульяновский и Ростовский филиалы ООО «Т2 Мобайл» в ответе на запрос сообщили о том, что указанное смс-сообщение сформировано и направлено самостоятельно владельцем номера <...><...>

<...> не было предоставлено подтверждающих документов о предварительном согласии абонента или адресата на получение рекламы. Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что согласие абонента получено не было, что свидетельствует о нарушении требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

3. Частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 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.

29.07.2016г. (вх. № 2171) и 22.08.2016г. (вх. № 2436) в адрес УФАС по РА от <...> поступила информация, согласно которой сим-карта с номером +7<...> им была утеряна, в связи с чем, он не может пояснить информацию о рекламодателе рассматриваемого сообщения, никакой рекламной деятельностью не занимается и смс-рассылку не осуществляет.

Рассмотрев данные возражения, Комиссия УФАС по РА приходит к следующим выводам.

<...>, являясь владельцем номера +7<...>, не предоставил доказательств обращения в ООО «Т2 Мобайл» с целью расторжения договора об оказании услуг связи.

<...> не предоставлено доказательств принятия мер по блокировке/восстановлению сим-карты с номером +7<...>, таким образом, ответственность за распространение сообщений с вышеуказанного номера несет <...>.

На основании изложенного Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является <...>.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Комиссия УФАС по РА считает, что рассматриваемая смс-реклама является ненадлежащей.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия руководствовалась тем фактом, что текст смс-сообщения не позволяет утверждать о разовости его направления, так как объектом рекламирования, в том числе является объект недвижимости, а ограничено временем только ценовое предложение его приобретения (в том числе может быть актуальна, т.к. отсутствуют даты проведения акции).

Кроме того, в целях прекращения нарушения рекламного законодательства, направить копию предписания в адрес ООО «Т2 Мобайл», как лица, имеющего техническую возможность прекратить распространение ненадлежащей рекламы, путем включения абонентского номера +7<...> в стоп-лист рассылки с абонентского номера +7<...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №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, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: **«Только 3 дня: квартира за 905 тыс. руб! Узнайте по т. 409-37-67»**, поступившую от отправителя +7<...>, через смс-центр: +79043490003, 06.06.2016г. в 13:38 часов на мобильный телефон +7<...>, без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, что противоречит ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно – прекратить распространение смс-рекламы по сетям электросвязи без наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» настоящее решение может быть оспорено в суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе по делу № 10-Р/16 от 08.08.2016г.

07 сентября 2016г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: <...>,

на основании своего решения от 07.09.2016г. по делу № 10-Р/16 от 08.08.2016г. о

признании <...> нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения СМС-рекламы: «**Только 3 дня: квартира за 905 тыс.руб! Узнайте по т. 409-37-67**» по сетям сотовой связи, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органам дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> **со дня получения настоящего предписания** прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно, прекратить распространение СМС-рекламы по сетям сотовой связи без согласия абонента <...> (абонентский номер <...>) на ее получение;
2. <...> представить в срок **до 20.10.2016г.** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» настоящее предписание может быть оспорено в суде в течение трех месяцев со дня выдачи предписания.