

РЕШЕНИЕ № 49/18

Резолютивная часть решения оглашена 25 января 2018г.

В полном объеме решение изготовлено __ января 2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <....> ,

члены Комиссии: <....> ; <....> ;

рассмотрев дело № 2128 от 04.10.2017 г. возбужденное по признакам нарушения требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ по факту распространения 21.07.2016г. в 16:06 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с ником DochkiSin, рекламы следующего содержания: «Подарок – 300 баллов. Оплати до 20% Pampers Active Baby Jumbo до 3.08»,

- в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: рекламораспространителя – ООО «СМС Трафик»;

- рекламодателя ООО «Малыш»;

- в отсутствии заявителя Г.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от гражданина Г. о распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

В указанном заявлении гр-н Г. указал, что что 21.07.2016г. в 16:06 на его абонентский номер <...> ***** от абонента с ником DochkiSin поступило СМС- сообщение рекламного характера следующего содержания: «Подарок – 300 баллов. Оплати до 20% Pampers Active Baby Jumbo до 3.08».

При этом своего согласия на получение данных рекламных сообщений по средствам связи гр-н Г. не давал.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ **реклама** - 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, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Поскольку заявитель предварительного согласия на распространение рекламы посредством использования телефонной связи не давал, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ Иркутским УФАС России, 04.10.2017 г. возбуждено дело № 2128. Лицами, участвующими в деле признаны: ООО «СМС Трафик», как рекламодатель – в действиях, которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства; заявитель – Г.

Порядок возбуждения и рассмотрения данной категории дел определен Правилами рассмотрения антимонопольным органом, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 г.

Иркутским УФАС России 07.09.2017г. направлен запрос ООО «Т2Мобайл» о предоставлении информации о владельце абонентского номера с ником DochkiSin.

По данному запросу ООО «Т2Мобайл» представлены письменные пояснения о том, что номер с ником DochkiSin предоставлен клиенту ООО «СМС Трафик» в рамках договора об оказании услуг связи.

В силу ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 данного Закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», **рекламодатель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «СМС Трафик».

Согласно ч. 2 Федерального закона от 07 июля 2003 года № 126-ФЗ «О связи», под абонентом понимается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации. Таким образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому принадлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламораспространитель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Определением № 2775 от 30.11.2017г. Комиссия Иркутского УФАС России привлекла рекламодателя ООО «Малыш» в качестве лица, участвующего в деле.

Дело назначено к рассмотрению на 25 января 2018года.

В указанную дату в Иркутское УФАС России Г., ООО «СМС Трафик», ООО «Малыш» не явились, представителей не направили.

ООО «СМС Трафик», как рекламораспространителем не представлены доказательства получения предварительного согласия на получение рекламы посредством смс-сообщений.

Следовательно, действия ООО «СМС Трафик», являющегося рекламораспространителем рекламы распространенной 21.07.2016г. в 16:06 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с ником DochkiSin следующего содержания: «Подарок – 300 баллов. Оплати до 20% Pampers Active Baby Jumbo до 3.08», нарушают требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В Иркутское УФАС России не представлены доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы. В связи с чем, Комиссия Иркутского УФАС России считает целесообразным выдачу предписания о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

На основании части 1 пункта 2 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 21.07.2016г. в 16:06 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с ником DochkiSin, следующего содержания: «Подарок – 300 баллов. Оплати до 20% Pampers Active Baby Jumbo до 3.08», в связи с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку рекламодателем не было получено предварительное согласие абонента на получение рекламы, распространенной по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.
2. Выдать ООО «СМС Трафик» предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.
3. Прекратить участие ООО «Малыш» в рассмотрении дела № 2128 от 04.10.2017г.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <....> ,

члены Комиссии: <....>; <....>;

рассмотрев дело № 2128 от 04.10.2017 г. возбужденное по признакам нарушения требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, на основании своего решения № ___ от __.__.2018г. о признании ненадлежащей рекламы, распространенной 21.07.2016г. в 16:06 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с ником DochkiSin, следующего содержания: «Подарок-300 баллов. Оплати до 20 % Pampers Active

Вару Jumbo до 3.08» , в связи с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку рекламораспространителем не было получено предварительное согласие абонента на получение рекламы, распространенной по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СМС Трафик» (115088, г.Москва, проезд Южнопортовый 2й, д. 20 А, стр. 4, под. 1, этаж 2) в 5ти-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ, а именно: прекратить распространение рекламы посредством СМС - сообщений на абонентский номер <...> -902-577-****, и иные номера при отсутствии согласия абонентов.

2. ООО «СМС Трафик» представить в Иркутское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в двухдневный срок после его исполнения.

Неисполнение предписания УФАС по Иркутской области влечет административную ответственность в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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