

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 4-Р/16 от 12.04.2016г.

14.07.2016 г.

г. Горно-Алтайск

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

рассмотрев 08.07.2016г. дело № 4-Р/16 от 12.04.2016г., возбужденное в отношении <...> по факту распространения рекламы по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> (сведения об уведомлении отсутствуют),

в отсутствии заявителя <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление (вх.№382 от 12.02.2016г.) <...>, являющегося абонентом оператора сотовой связи ООО «Т2 Мобайл», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Из существа заявления следует, что 11.02.2016г. в 16:14 часов от отправителя (абонентский номер <...>), через СМС-центр +79037030687, на мобильный телефон <...> (абонентский номер <...>) поступило СМС-сообщение рекламного характера: **«ТАКСИ в любой Аэропорт 999 РЖД Вокзал 499 р т 8(495)6699113».**

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.

Заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения. По информации ООО «Т2 Мобайл» (вх.№561 от 29.02.2016г.) смс-сообщение поступило на абонентский номер <...> с абонентского номера +79663842297, используемого в качестве смс-центра оператором связи АО «СМАРТС-САМАРА» (Самарская область). ООО «Т2 Мобайл» указывает, что данные о принадлежности номеров к операторам связи получены из официального источника на сайте Федерального агентства связи.

Однако, по данным сайта Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum) номер <...> принадлежит оператору ПАО «Вымпел-Коммуникации». Номер смс-центра +79037030687 также принадлежит ПАО «Вымпел-Коммуникации».

УФАС по РА при рассмотрении дела установила следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Объектом рекламирования может быть 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 пункту 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 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.

Соответственно, термин «реклама», примененный в части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Смс-сообщение: **«ТАКСИ в любой Аэропорт 999 РЖД Вокзал 499 р т 8(495)6699113»**, является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к услугам такси, что способствует продвижению услуг на рынке.

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

Заявитель указывает, что он не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламораспространителя.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» **рекламораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии со сведениями из Выписки из реестра Российской системы и плана нумерации номер отправителя +79663842297 и номер смс-центра +79037030687 принадлежит ПАО «Вымпелком».

В связи с чем 12.04.2016г. УФАС по РА в отношении ПАО «Вымпел-Коммуникации» возбудило дело № 4-Р/16.

26.04.2016г. в адрес УФАС по РА поступила информация от ПАО «Вымпелком» (вх. № 1231), согласно которой рекламораспространителем рассматриваемой смс-рекламы по абонентскому договору № 866-866001-п.ц-9423 от 25.11.2015г. является <...>.

05.05.2016г. определением дело № 4-Р/16 было отложено и назначено к рассмотрению на 07.06.2016г. Лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» – ПАО «Вымпелком» было заменено на надлежащее лицо – <...>.

08.07.2016г. Комиссия при рассмотрении дела установила следующее:

Согласно информации от 08.07.2016г. с официального сайта Почты России с 16.06.2016г. почтовая корреспонденция № 64900098129790, направленная на адрес <...>, ожидает адресата в месте вручения (123007, г. Москва).

К назначенному времени рассмотрения дела № 4-Р/16 от 12.04.2016г. <...> (ее представитель) не явилась. Запрашиваемые УФАС по Республике Алтай определениями информация и документы <...> не представлены.

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Срок рассмотрения дела № 4-Р/16 от 12.04.2016г. заканчивается 12.07.2016г., в связи с чем не представляется возможным надлежащим образом уведомить <...> о времени и месте рассмотрения настоящего дела и установить (или опровергнуть) факт нарушения рекламного законодательства в действиях <...>.

Таким образом, в сроки, установленные для рассмотрения дела № 4-Р/16 от 12.04.2016г., лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, не установлено.

В соответствии с абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу подлежит прекращению антимонопольным органом в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 Правил.

Комиссией УФАС по РА было принято решение направить письмо в адрес ПАО «Вымпел-Коммуникации» с просьбой включения абонента <...> в «черный список» (стоп-лист) рассылки от абонента +79663842297.

Руководствуясь абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 4-Р/16 от 12.04.2016г. прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 Правил.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.