

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-4-2017

25 мая 2017 г.

г. Тверь

Комиссия Тверского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

Федина А.Э., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-4-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя <***>, представителей ПАО «МегаФон» и <***> (далее – <***>),

УСТАНОВИЛА:

Дело № **04-6/2-4-2017** возбуждено по заявлению <***> (далее - заявитель) в отношении <***> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением 10.10.2016 в 21:24 на выделенный заявителю телефонный номер <...> <***> без его предварительного согласия посредством смс – сообщения рекламы следующего содержания: «Заказ услуги "Трезвый водитель" от 990 рублей. По Москве +74952254445», отправитель – +7937<***>.

В соответствии со статьей 1 Закона о рекламе целями настоящего Закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии со статьей 3 Закона 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; объект

рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № 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, поступившее на телефон заявителя, не носит персонифицированный характер.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Распространенная на номер заявителя информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются услуги такси.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Согласно пункту 3 части 2 статьи 5

Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

В соответствии с частью 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 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.

Согласно статье 38 Закона ответственность за вышеназванное нарушение несет рекламораспространитель.

Телефонный номер заявителя +7985<***> относится к ресурсу нумерации оператора связи ПАО «МТС», согласно информации которого (письмо от 02.11.2016 № Ц 08-6/0129и) отправка смс - сообщения 10.10.2016 в 21:24 на телефонный номер <...> <***> была осуществлена с абонентского номера +7937<***>, входящего в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МегаФон».

Согласно информации ПАО «МегаФон» (письмо от 21.12.2016 № 5/1-18-ДГ-исх-143/16) абонентский номер <...> <***>, с которого поступило вышеуказанное смс - сообщение, выделен абоненту <***> по договору об оказании услуг связи от 18.08.2016 № 211100000220011111100055555555555555556885540545079 (далее – Договор).

Также ПАО «МегаФон» сообщило, что Договор, заключенный с <***> утрачен.

Согласно информации, полученной от Управления по вопросам миграции УМВД России по Самарской области, место регистрации <***> в период с 24.05.2016 до 27.01.2019 – Самарская область, Волжский район, с. <***>, ул. <***>, д. <***>.

В ходе рассмотрения дела была получена информация от сотрудника исправительного учреждения ИК-13 строгого режима, расположенного по адресу: Самарская область, Волжский район, с. <***>, ул. <***>, д. <***>, который сообщил, что <***> осужден и в настоящее время находится в исправительной колонии. Также сотрудник ИК-13 сообщил, что со слов <***> телефон и сим-карта (+7937<***>) изъяты сотрудниками полиции до поступления последнего в ИК-13.

При таких обстоятельствах отсутствуют достаточные доказательства, позволяющие установить, что именно <***> является лицом, отправившим вышеуказанное смс – сообщение на телефонный номер заявителя.

Подпунктом «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, предусмотрено, что производство по делу может быть прекращено в случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

В связи с невозможностью установления лица, нарушившего часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», дело № 04-6/2-4-2017 подлежит прекращению.

Руководствуясь подпунктом «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, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 04-6/2-4-2017 прекратить.

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, А.Э. Федина