ИП <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 024/05/18-1648/2020

8 июля 2020 года г. Красноярск

Резолютивная часть решение оглашена 08.07.2020.

В полном объеме решение изготовлено 08.07.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела <...>, члены Комиссии: заместитель начальника отдела естественных монополий – <...>, специалист – эксперт контрольного отдела <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/18-1648/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России поступило заявление физического лица (далее – Заявитель) (вх. № 7902 от 07.05.2020) по факту получения 30.04.2020 в 21:43 с абонентского номера + 7-958-252-82-51 (номер смс-центра + 7-904-349-00-08) на используемый им абонентский номер + 7-926-276-97-69, рекламы в виде нежелательного смс-сообщения следующего содержания: «Готовы перевести 30 000 рублей под 0%. Забрать – nb5.co/GQmzxZ» (далее – Реклама). Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, на получение Рекламы, что, по мнению Заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии со статьей 3 Федерального 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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.

Красноярское УФАС России в адрес ООО «Т2 Мобайл» направило запрос (исх. № 8500 от 12.05.2020) о предоставлении информации о детализации услуг связи по абонентскому номеру Заявителя + 7-926-276-97-69 за 30.04.2020 и 01.05.2020.

В адрес Красноярского УФАС России от ООО «Т2 Мобайл» поступила запрошенная информация (вх. № 9757 от 01.06.2020), подтверждающая тот факт, что 30.04.2020 в 21:43 на абонентский номер Заявителя + 7-926-276-97-69 поступила рассматриваемая Реклама в виде смс-сообщения.

Красноярское УФАС России также направило в адрес Тюменского филиала ПАО «Ростелеком» запрос (исх. № 8497 от 12.05.2020) о предоставлении информации о владельце абонентского номера + 7-958-252-82-51, с которого на абонентский номер Заявителя поступила рассматриваемая Реклама.

В адрес Красноярского УФАС России от Тюменского филиала ПАО «Ростелеком» поступила запрошенная информация (вх. № 9917 от 02.06.2020), согласно которой абонентский номер <...> -958-252-82-51 выделен в пользование ИП <...> на основании договора об оказании услуг подвижной связи № <...>, заключенного между ИП <...>. (Абонентом) и ПАО «Ростелеком» (Оператором).

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательства получения от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -926-276-97-69, предварительного согласия на получение Рекламы в материалах дела отсутствуют, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

Таким образом, Красноярским УФАС России установлено, что рассматриваемая Реклама была распространения с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем Рекламы является ИП <...>.

В соответствии с пунктом 3 раздела 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 6 раздела 2 Правил Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России 07.05.2020 поступило рассматриваемое заявление и приложенные к нему материалы.

Таким образом, учитывая, что заявление было передано из ФАС России, Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю обладает полномочиями для возбуждения и рассмотрения дела в отношении ИП <...>.

По данному факту Красноярское УФАС России 11 июня 2020 года возбудило дело № 024/05/18-1648/2020 в отношении ИП <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело), рассмотрение Дела было назначено на 8 июля 2020 года.

Определение о возбуждении Дела (исх. № 10727 от 11.06.2020) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом и вручено по адресу регистрации ИП <...> 02.07.2020 (почтовый идентификатор № 80087149184330). В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела, полученной из отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80087149184330. В связи с надлежащим уведомлением ИП <...>, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение о рассмотрении Дела в отсутствие ИП <...>.

Исследовав имеющиеся материалы по Делу, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

На абонентский номер + 7-926-276-97-69, используемый Заявителем, 30.04.2020 в 21:43 с абонентского номера + 7-958-252-82-51 (номер смс-центра + 7-904-349-00-08), который по договору об оказании услуг подвижной связи № <...> принадлежит ИП

<...>, поступила Реклама в виде смс-сообщения без предварительного согласия Заявителя на получение Рекламы.

Рассматриваемая Реклама обладает всеми юридическими признаками рекламы, указанными в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы является ИП <...>, адресом регистрации ИП <...> является следующий адрес: <...>.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что в материалах Дела отсутствуют доказательства, подтверждающие получение ИП <...> от Заявителя, использующего абонентский номер + 7-926-276-97-69, предварительного согласия на получение Рекламы, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет ИП <...>.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» ИП <...> устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную ИП <...> в виде смс-сообщения, отправленного 30.04.2020 в 21:43 с абонентского номера + 7-958-252-82-51 (номер смс-центра + 7-904-349-00-08) на абонентский номер Заявителя + 7-926-276-97-69, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>