

РЕШЕНИЕ

05 октября 2017 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 65-08/2017, возбужденное по факту распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя с телефонным номером +7-962-***-**-57 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лица с заявлением по факту поступления 03 июня 2017 года в 12:49 на телефонный номер +7-903-***-**-83 СМС-сообщения с рекламой: «Работа Консультант 100тр, бесплатное обучение:татьяна.ан-квартира.рф» от отправителя с телефонным номером +7-962-***-**-57 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер +7-962-***-**-57 входит в ресурс нумерации оператора

связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «Вымпел-Коммуникации» представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 03 июня 2017 года в 12:49 было направлено исходящее смс-сообщение от абонента +7-962-***-**-57 на абонентский номер +7-903-***-**-83.

Общество сообщает, что абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +7-962-***-**-57 закреплен за физическим лицом – абонентом ПАО «Вымпел-Коммуникации» – <...>.

Указанное в запросе смс-сообщение направлено самостоятельно владельцем номера +7-962-362-70-57 – <...>.

Специалистами Челябинского УФАС России был проведен осмотр сайта татьяна.ан-квартира.рф, в ходе которого составлен акт осмотра № 92-2017 от 14 июля 2017 года. На странице Интернет-ресурса www.татьяна.ан-квартира.рф в разделе «Контакты» размещаются следующие сведения: «Татьяна Чухлебова, Консультант Life Is Good, Bestway, Vista, +7 (926) 522-45-13, г. Москва, Лужнецкая набережная 2/4».

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Регистратор R01» представило письменные пояснения, согласно которым администратором домена ан-квартира.рф является физическое лицо (<...>).

От <...> и <...> документы и письменные пояснения не поступили.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер 03 июня 2017 года поступило смс-сообщение с рекламой от отправителя +7-962-***-**-57 без его предварительного согласия.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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 силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит

понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Сообщение со сведениями: «Работа Консультант 100тр, бесплатное обучение:татьяна.ан-квартира.рф», является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услуге по ремонту окон и таким товарам как москитная сетка и жалюзи.

Материалами дела установлено, что рекламодателем СМС-сообщения с рекламой: «Работа Консультант 100тр, бесплатное обучение:татьяна.ан-квартира.рф» от отправителя +7-962-***-**-57 является <...>

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является <...>, которой принадлежит

телефонный номер <...> -962-***-**-57, как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством направления СМС-сообщений абоненту +7-903-***-**-83. Доказательств, указывающих на передачу телефонного номера +7-962-***-**-57 в пользование иным лицам от <...> не поступило.

Челябинское УФАС России не располагает доказательствами прекращения направления абоненту с телефонным номером +7-903-***-**-83 рекламы: «Работа Консультант 100тр, бесплатное обучение:татьяна.ан-квартира.рф», в связи с чем необходимо выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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: «Работа Консультант 100тр, бесплатное обучение:татьяна.ан-квартира.рф», распространенную 03 июня 2017 года <...> с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-903-***-**-83 на получение рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...>. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.