

РЕШЕНИЕ

03 августа 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 – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

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

члены Комиссии:

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

рассмотрев дело № 42-08/2017, возбужденное по факту распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-952-***-**-01 через SMS-центр +7-904-***-**-00 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление физического лица по факту поступления 21 февраля 2017 года в 18:50 на телефонный номер <...> -912-***-**-28 смс-сообщения с рекламой: «>-Дует? Ремонт Окон\Дверей. Выезд и диагностика Бесплатно 8964*****11» от отправителя +7-952-***-**-01 через SMS-центр +7-904-***-**-00 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-952-***-**-01 и +7-904-***-**-00 входят в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл» Пермский край.

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» Пермский край представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 22.02.2017 в 16:50 (UTC +3 Московское время) было направлено исходящее смс-сообщение от абонента +7952****01 на абонентский номер <...> ****28.

Абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +7952****01 закреплен за физическим лицом – абонентом ООО «Т2 Мобайл» (Пермский край) – <...>.

Указанное в запросе смс-сообщение сформировано и направлено самостоятельно владельцем номера +7952****01.

Согласие абонента +7912****28 на получение на номер его телефона рекламы от третьих лиц должно быть выражено абонентом +7912****28 непосредственно третьему лицу, направившему данное рекламное смс-сообщение – владельцу номера +7952****01.

Также сообщают, что 17.05.2017 г. Службой безопасности ООО «Т2 Мобайл» было приостановлено оказание услуг связи (блокирование) по абонентскому номеру +7952****01 в связи с подозрением на смс-мошенничество и рассылку смс-спама.

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

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -964-***-**-11 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

От ПАО «Вымпел-Коммуникации» поступили письменные пояснения, согласно которым абонентский номер <...> -964-***-**-11 на момент отправки смс-сообщения был зарегистрирован на абонента: <...>.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер <...> февраля 2017 года поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-952-***-**-01 через SMS-центр +7-904-***-**-00 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.

Информация, поступившая 21 февраля 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретной услуге – ремонт окон и дверей.

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.

Материалами дела установлено, что рекламодателем СМС-сообщения с рекламой: «>-Дует? Ремонт Окон\Дверей. Выезд и диагностика Бесплатно 8964****11» от отправителя +7-952-***-**-01 через SMS-центр +7-904-***-**-00 является <...>, что подтверждается письмом ООО «Т2 Мобайл» Пермский край вх. № 7243 от 08.06.2017.

Так, в данном письме указано, что СМС-сообщение сформировано и направлено самостоятельно владельцем телефонного номера +7-952-***-**-01, который принадлежит <...>. Из договора на оказание услуг связи усматривается, что <...> с 19.01.2017 является владельцем телефонного номера +7-952-***-**-01.

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 <...> -952-***-**-01, как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством направления СМС-сообщений абоненту +7-912-***-**-28. Доказательств, указывающих на передачу телефонного номера +7-952-***-**-01 в пользование иным лицам от <...> не поступило.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Челябинское УФАС России не располагает доказательствами прекращения направления абоненту с телефонным номером +7-912-***-**-28 рекламы: «>-Дует? Ремонт Окон\Дверей. Выезд и диагностика Бесплатно 8964*****11», 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: «>-Дует? Ремонт Окон\Дверей. Выезд и диагностика Бесплатно 8964*****11», распространенную 21 февраля 2017 года <...> с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-912-***-**-28 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

03 августа 2017 года г. Челябинск

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

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления
- начальник отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией
Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля
за рекламой и недобросовестной
конкуренцией;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела
контроля за рекламой и недобросовестной
конкуренцией,

на основании решения от 03 августа 2017 по делу № 42-08/2017 о признании рекламы <...>, распространенной 21 февраля 2017 года с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-912-***-**-28 на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 .<...> незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу: «>-Дует? Ремонт Окон\Дверей. Выезд и диагностика Бесплатно 8964****11» посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2 .Александровой М.П. в срок **до 04 сентября 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения

ненадлежащей рекламы абоненту +7-912-***-**-28.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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