

РЕШЕНИЕ

22 марта 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) 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;

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

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

рассмотрев дело № 09-08/2017, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2017 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы посредством направления СМС-сообщения абоненту +7-9<...> -64 без его согласия,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 11 декабря 2016 в 17:41 на телефонный номер <...> -9<...> -64 СМС-сообщения с рекламой: «частное лицо; Только для Вас, выгодное предложение. пакури.com» от отправителя +7-9<...> -08 через смс-центр +7-9<...> -03 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номера +7-9<...> -08 и +7-9<...> -03 входят в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер выделен физическому лицу (<...>) в соответствии с договором об оказании услуг связи «Теле2» от 06.12.2016. Оператором связи также указано, что спорное смс-сообщение сформировано и направлено владельцем телефонного номера +7-9<...> -08 самостоятельно.

В адрес лица, которому принадлежит номер отправителя +7-9<...> -08, направлено Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 09-08/2017 (исх. № 2029/08 от 01.03.2017), в соответствии с которым <...> надлежало представить в Челябинское УФАС России письменные пояснения, имеющие значение для рассмотрения дела, однако письменных пояснений и иных документов в адрес антимонопольного органа не представлено.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

11 декабря 2016 года на телефонный номер <...> -9<...>-64 поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-9<...> -08 без предварительного согласия абонента.

Согласно статье 3 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 11 декабря 2016 года Заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств.

Отправителем рекламного СМС-сообщения является <...>, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7-9<...>-08 (договор об оказании услуг связи от 06.12.2016), сведений опровергающих данный факт материалы дела не содержат.

Таким образом, направление рекламы, содержащей сведения: «частное лицо; Только для Вас, выгодное предложение. пакури.com», осуществлено <...>, являющейся рекламодателем указанной рассылки.

Доказательств, свидетельствующих о получении согласия абонента +7-9<...>-64 в материалы дела не представлено.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Документов, материалов, указывающих, что <...> приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 Закона о рекламе при направлении СМС-сообщений с рекламой на номер абонента +7-9<...>-64 Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, обществом не представлено.

В силу статьи 44.1 Закона о связи обязанность по идентификации абонента перед направлением ему СМС-сообщений, в том числе рекламного характера возложена на заказчика рассылки в случае, если рассылка осуществлялась по его инициативе.

Условие о предварительном согласии абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи следует из части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

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 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодателем является <...> как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи.

Поскольку по состоянию на 11 декабря 2016 года <...> не представлено документов, материалов с указанием на прекращение рекламной рассылки абоненту +7-9<...>-64, Комиссия считает возможным выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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: «частное лицо; Только для Вас, выгодное предложение. пакури.com», распространенную 11 декабря 2016 года физическим лицом (<...>) с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-9<...>-64 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 Челябинского УФАС России 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

22 марта 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) 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;
<...> – ведущий специалист-эксперт отдела

члены Комиссии:

контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

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

на основании решения от 22 марта 2017 года по делу № 09-08/2017 о признании рекламы: «частное лицо; Только для Вас, выгодное предложение. nakiri.com» без предварительного согласия абонента +7-9<...> -64, распространенной 11 декабря 2016 года с использованием телефонной связи +7-9<...> -08, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 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 Закона о рекламе, а именно не распространять рекламу: «частное лицо; Только для Вас, выгодное предложение. nakiri.com» посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2. <...> в срок **до 15 мая 2017 года** представить в Челябинское УФАС России **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно документы и пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения ненадлежащей рекламы абоненту +7-9<...> -64 (внесение номера абонента в стоп-лист, удаление абонентского номера из списка рекламной рассылки).

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 Российской Федерации 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.