

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 02-18/РЗ

«23» апреля 2018 г.
Смоленск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель
председателя
Комиссии:

<-----> – заместитель руководителя
Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<-----> – начальник отдела контроля товарных
рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<-----> – ведущий специалист - эксперт
финансово - организационного отдела
Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 02-18/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента +79111232324 без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители: заявителя – <-----> (г. Санкт-Петербург); лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <-----> (адрес регистрации: г. Санкт-Петербург) и заинтересованного лица ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 02-18/РЗ, признала их достаточными для рассмотрения дела в отсутствие участвующих в деле лиц.

В Смоленское УФАС России 06.12.2017 по электронной почте поступило обращение <-----> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 05.12.2017 в 11:45

на абонентский номер <...> через SMS-центр +79168960440 от отправителя под именем «+79650617146» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

*«ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН ВСЕГО ЗА 7500! ДО 7.12! Тк ПИТЕР!
8123356969»*

В своем заявлении <----->указывает, что не давал отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»), просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона +79111232324 без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. К заявлению прилагался скриншот телефона с указанной рекламой.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к занятиям фитнесом и бассейну, способствует их продвижению на рынке.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента +79111232324 без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра +79168960440 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «МТС» (регион – г. Москва и Московская обл.); номер отправителя +79650617146 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «Вымпел-Коммуникации» (регион – г. Санкт-Петербург и Ленинградская область); номер телефона 8(812)3356969, указанный в тексте SMS-сообщения, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Питер-Телеком» (регион – г. Санкт-Петербург).

В письме от 23.01.2018 № и03/0006и ПАО «МТС» факт прохождения указанного SMS-сообщения абоненту <----->. на номер <...> через SMS-центр +79168960440 от отправителя под именем «+79650617146» подтверждает.

В письме от 02.02.2018 ПАО «ВымпелКом» сообщило, что абонентский номер <...> закреплён за физическим лицом – <-----> (адрес регистрации: 192289, г. Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 78) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 05.12.2017.

Согласно письму ООО «Питер-Телеком» от 18.01.2018 № 004, номер телефона 8(812)3356969 предоставлен в пользование компании ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» (место нахождения: 197372, г. Санкт-Петербург, ул. Стародеревенская, д. 34, корпус 1, помещение 12Н; ОГРН 1137847499460; ИНН/КПП 7814597100/781401001) на основании договора оказания услуг телефонной связи № УТ-141/14 от 30.05.2014.

Таким образом, **рекламодателем** указанной **выше рекламы** является <-----> заинтересованным лицом – ООО «СПОРТ

ИНДУСТРИЯ».

Смоленским УФАС России 02.02.2018 в отношении <-----> было вынесено Определение о возбуждении дела № 02-18/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» признано заинтересованным лицом. В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 27.02.2018. Данное определение было направлено <----->. и ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» заказными письмами и на адрес электронной почты заявителя.

27.02.2018 на рассмотрение дела № 02-18/РЗ <----->., ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» и заявитель <-----> либо их представители, в Смоленское УФАС России не явились, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 27.02.2018 рассмотрение дела было продлено до 28.04.2018 и назначено к рассмотрению на 26.03.2018. Данное определение было направлено <----->. и ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» заказными письмами и на адрес электронной почты заявителя.

26.03.2018 на рассмотрение дела <-----> ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» и заявитель <-----> либо их представители, в Смоленское УФАС России не явилась, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 26.03.2018 рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 23.04.2018. Данное определение было направлено <-----> и ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» заказными письмами и на адрес электронной почты заявителя.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 26.03.2018, ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» в письме от 10.04.2018 № 10 сообщило, что компания ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ», для SMS - информирования клиентов использует исключительно брендированную надпись отправителя «Textra Sport». Все остальные имена и номера отправителей и, соответственно, информация в этих сообщениях, не имеет к ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» никакого отношения.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с

внутрироссийским почтовым идентификатором 21400021946005, направленное <----->прибыло к месту вручения 02.04.2018, но письмо не вручено с отметкой «ожидает адресата в месте вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 23.04.2018 следует считать, что <----->надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 02-18/РЗ.

<----->ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» и заявитель <----->., либо их представители на рассмотрение дела не явились; каких-либо дополнительных документов, свидетельствующих о получении согласия от <----->. на получение SMS-сообщений с указанной рекламой либо о том, что абонентский номер <...> , выделенный ПАО «ВымпелКом» <----->. и с которого было отправлено SMS-сообщение с указанной рекламой, передавался им в пользование третьему лицу, в Смоленское УФАС России не представлено. Имеющиеся в деле материалы свидетельствуют об отсутствии согласия абонента телефона + 79111232324 на получение SMS-сообщений с указанной выше рекламой от отправителя +79650617146.

Таким образом, рассылка через SMS-центр +79168960440 с телефонного номера +79650617146 SMS-сообщения с рекламой: «ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН ВСЕГО ЗА 7500! ДО 7.12! Тк ПИТЕР! 8123356969» на номер телефона +79111232324 без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине <----->., так как с его абонентского номера осуществлялась рассылка рекламы: «ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН ВСЕГО ЗА 7500! ДО 7.12! Тк ПИТЕР! 8123356969», без предварительного согласия абонента телефонного номера +79111232324 на получение указанной рекламы.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного и в целях прекращения распространения рекламы на абонентский номер <...>, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны <----->. и ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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: «ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН ВСЕГО ЗА 7500! ДО 7.12! Тк ПИТЕР! 8123356969», распространяемую путём осуществления рассылки SMS-сообщения 05.12.2017 в 11:45 через SMS-центр +79168960440 с телефонного номера + 79650617146 на номер телефона +79111232324 без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <----->и ООО «СПОРТ ИНДУСТРИЯ» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «27» апреля 2018 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Пресс-служба Смоленского УФАС России