Заявителю

ООО «Клевер»

614014, г. Пермь, ул. Киевская, д. 8

e-mail: pavel.p.one@gmail.com

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 36-08/2018

24 мая 2018 года

. Челябинск

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

Комиссии: председатель <...> – заместитель руководителя
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 № 36-08/2018, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» по факту поступления 16 февраля 2018 года в 11:09 на телефонный номер <...> -900-***-**-22 смс-сообщения: «/,} Английский язык. Курсы в Калининском р-не! Низкие цены! 8922****48» от отправителя +7-958-***-**-23 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 16 февраля 2018 года в 11:09 на телефонный номер <...> -900-***-**-22 смс-сообщения: «/,} Английский язык. Курсы в Калининском р-не! Низкие цены! 8922****48» от отправителя +7-958-***-**-23 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -958-***-**-23 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Ростелеком».

ПАО «Ростелеком» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> (958) ***-**-23 предоставлен ПАО «Ростелеком» (далее – Общество) абоненту – ООО «Клевер» (г. Пермь, ИНН 5906141521), по дополнительному соглашению в январе 2018 г.

От ООО «Клевер» документы и письменные пояснения не поступили.

Рассмотрение материалов дела приводит к следующим выводам.

16 февраля 2018 года в 11:09 на телефонный номер <...> -900-***-**-22 поступило смс-сообщение с рекламой от отправителя +7-958-***-**-23 без предварительного согласия абонента.

Согласно части 1 статьи 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.

Информация, поступившая 16 февраля 2018 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 конкретным услугам – курсы английского языка.

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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Отправителем рекламного СМС-сообщения на номер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Клевер», что подтверждается принадлежностью телефонного номера (договор об оказании услуг подвижной связи), сведений опровергающих данный факт материалы дела не содержат.

Таким образом, направление рекламы, содержащей сведения: «/,) Английский язык. Курсы в Калининском р-не! Низкие цены! 8922****48», осуществлено ООО «Клевер», являющимся рекламодателем указанной рассылки.

Доказательств, свидетельствующих о получении согласия абонента +7-900-***-**-22 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 ООО «Клевер» приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Закона о связи, части 1 статьи 18 Закона о рекламе при направлении СМС-сообщений с рекламой на номер абонента +7-900-***-**-22 Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Клевер» 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 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодателем является ООО «Клевер» как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила) производство по делу может быть прекращено в случае ликвидации юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) ООО «Клевер» 22.05.2018

прекратило деятельность в связи с исключением из ЕГРЮЛ.

Поскольку в ЕГРЮЛ содержатся сведения о том, что ООО «Клевер» 22.05.2018 прекратило деятельность в связи с исключением из ЕГРЮЛ, в соответствии с письмом ФАС России (исх. № АК/41480/17 от 20.06.2017) и руководствуясь подпунктом «б» пункта 36 Правил Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

производство по делу № 36-08/2018 прекратить.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>