

РЕШЕНИЕ

13 сентября 2017 года г. Челябинск

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 – 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:

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

рассмотрев дело № 59-08/2017, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-902-***-**-71 через SMS-центр +7-904-***-**-00 без предварительного согласия абонента,

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 09 марта 2017 года в 16:19 на телефонный номер <...> -912-***-**-28 смс-сообщения с рекламой: «Печать дисконтных карт от 3,5 руб. Екб/Рф 8800*****01 www.центркарт.рф» от отправителя +7-902-***-**-71 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 +7-902-***-**-71 и +7-904-***-**-00 входят в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл» Калининградская область.

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» Калининградская область представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 09.09.2017 в 14:19 (UTC +3 Московское время) было направлено исходящее смс-сообщение от абонента +7902*****71 на абонентский номер <...> *****28.

Сообщают, что абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +7902*****71 закреплен за юридическим лицом – абонентом ООО «Т2 Мобайл» (Калининградская область) – ООО «Инком» (ОГРН 1135047003244, ИНН 5025033536), юридический адрес (согласно данным сайта ФНС <https://egrul.nalog.ru/>): 141730, Московская обл., г. Лобня, ул. Маяковского, д. 13а.

В соответствии с запросом направляют копию договора об оказании услуг связи с абонентом +7902*****71.

Указанное в запросе смс-сообщение направлено самостоятельно владельцем номера +7902*****71 – ООО «Инком» (ОГРН 1135047003244, ИНН 5025033536).

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 +7902*****71 ООО «Инком» (ОГРН 1135047003244, ИНН 5025033536).

Дополнительно сообщают, что 13.04.2017 года Службой безопасности ООО «Т2 Мобайл» Калининградская область было приостановлено оказание услуг связи (блокирование) по абонентскому номеру +7902*****71 в связи с подозрением на смс-мошенничество и рассылку смс-спама.

Со своей стороны, Калининградский филиал ООО «Т2 Мобайл» в данном ответе подтверждает, что 09.03.2017 в 14:19 (UTC +3 Московское время) было направлено исходящее смс-сообщение от абонента +7902*****71 на абонентский номер <...> *****28.

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

В тексте смс-сообщения присутствовал телефонный номер <...> -800-***-**-01 и Интернет-ресурс www.центркарт.рф.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -800-***-**-01 входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «МегаФон».

На запрос о предоставлении информации о принадлежности телефонных номеров ОАО «МегаФон» сообщает, что телефонный номер «8-800-***-**-01» предоставлен индивидуально предпринимателю <...> (ОГРН 309662808700061, ИНН 662804675562).

По сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» www.cctld.ru, регистратором доменного имени центркарт.рф является ООО «Наунет СП».

На запрос № 6257/08 от 31.05.2017 ООО «Наунет СП» сообщает, что администратором доменного имени центркарт.рф является <...>.

Доменное имя центркарт.рф зарегистрировано администратором <...> 22.03.2013.

От ИП <...> поступило пояснение к определению № 8464/08 от 17.07.2017 исходя, из присланного письма хочет пояснить, что, <...> не осуществлял ни каких смс рассылок на номер <...> *****28 и номер <...> *****71, с которого пришло смс ему не принадлежит.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер <...> марта 2017 года поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-902-***-**-71 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.

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 09 марта 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 – печать дисконтных карт.

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 рекламораспространитель 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 рекламораспространитель – 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 «Инком», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7-902-***-**-71 (договор об оказании услуг связи), сведений опровергающих данный факт материалы дела не содержат.

Таким образом, направление рекламы, содержащей сведения: «Печать дисконтных карт от 3,5 руб. Екб/Рф 8800*****01 www.центркарт.рф», осуществлено ООО «Инком», являющимся рекламораспространителем указанной рассылки.

Доказательств, свидетельствующих о получении согласия абонента +7-912-***-**-28 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 «Инком» 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 +7-912-***-**-28 Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Инком» 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 ООО «Инком» как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи.

Поскольку по состоянию на 13 сентября 2017 года ООО «Инком» не представлено документов, материалов с указанием на прекращение рекламной рассылки абоненту +7-912-***-**-28, Комиссия считает возможным выдать ООО «Инком» 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: «Печать дисконтных карт от 3,5 руб. Екб/Рф 8800****01 www.центркарт.рф», распространенную 09 марта 2017 года ООО «Инком» 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 ООО «Инком» 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 ООО «Инком» и его должностного лица.

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

13 сентября 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;

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

на основании решения от 13 сентября 2017 по делу № 59-08/2017 о признании рекламы ООО «Инком», распространенной 09 марта 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. ООО «Инком» незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу: «Печать дисконтных карт от 3,5 руб. Екб/Рф 8800****01 www.центркарт.рф» посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2. ООО «Инком» в срок **до 13 октября 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.