

ИП У"..."

адрес регистрации места
жительства: "..."

заявитель: гр. Т"..."

адрес: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/05/18-2/2020

03 марта 2020 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 26 февраля 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 03 марта 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 017/05/18-2/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствии надлежащим образом извещенных индивидуального предпринимателя У"..." (телеграмма с указанием даты и времени рассмотрения дела, направленная в адрес регистрации места жительства подтверждается отчетом о доставке от 25.02.2020 года), заявителя – гражданина Т"..." (отчет об отправке электронного письма от 28.01.2020 года),

рассмотрев дело № 017/05/18-2/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя У"..." (ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес регистрации: "...") (далее – ИП У"...") по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 27.12.2020 года (вх. № 6023, 6024) поступили обращения гражданина Т"..." (далее – гр. Т"...") о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленные с ФАС России.

1. 24.12.2019 года в 15:17 гр. Т"..." на свой абонентский номер <...> "..." получил смс-сообщение, отправленное с номера +7"..." следующего содержания:

«Поздравляем! Вы выиграли БОНУС 100 000 р. Получить – s10t.us/mmo0jJ».

2. 26.12.2019 в 19:09 гр. Т"..." на свой абонентский номер <...> "..." получил смс-сообщение, отправленное с номера +7"..." следующего содержания:

«Вы получили БОНУС 100 000 р. на Лучшие Игры! Игра 50р – s10t24.us/vomON6».

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 27.01.2020 года в отношении ИП У возбуждено дело № 017/05/18-2/2020 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 017/05/18-2/2020, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанные выше смс-сообщения является рекламой, так как адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – игр в сети интернет, для формирования, поддержания интереса к которым и продвижению на рынке в сообщении указывается о выигрыше бонусов, который возможно получить, перейдя в сети интернет по ссылкам: «s10t.us/mmo0jJ», «s10t24.us/voMON6».

Согласно части 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста,

изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер заявителя +7"..." принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – Акционерное общество «Т» (далее - АО «Т»), абонентские номера +7"...", +7"...", с которых поступили смс-сообщения с рекламой принадлежат номерной емкости оператора связи – Публичное акционерное общество «Ростелеком» (далее -ПАО «Р»).

Согласно информации АО «Т» от 24.01.2020 (вх. № 315) абонентский номер <...> -"..." выделен в пользование гражданину Т, что подтверждается договором 01.11.2012 года. АО «Т» не занимается ни рассылкой, ни производством рекламных смс-сообщений и не является заказчиком (инициатором) рассматриваемых смс-сообщений, а также не заключало договор на распространение рекламы с абонентами, которыми были направлены смс-сообщения с рекламой.

Факт получения смс-сообщений с рекламой 24.12.2019 года в 15:17 и 26.12.2019 года в 19:09 подтверждается детализацией представленных услуг за 24.12.2019 года и 26.12.2019 года.

Согласно информации ПАО «Р» от 13.01.2020 (вх. 66) абонентские номера 8-"...", 8-"...", с которых были направлены рекламные смс-сообщения выделены в пользование индивидуальному предпринимателю У, что подтверждается договором от 18.11.2019 года № "...".

В рассматриваемом случае смс-сообщения с рекламой поступили гр. Т. от номеров, которые выделены в пользование ИП У.

Таким образом, лицом осуществившим распространение рекламных смс-сообщений является ИП У.

Определением Тывинского УФАС России от 27.01.2020 года (исх. № 4-347) от ИП У. были запрошены документы, свидетельствующие получение от гр. Т. предварительного согласия на получение смс-сообщения с указанной рекламой.

Запрашиваемые сведения ИП У. в адрес Тывинского УФАС России не представлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/18-2/2020 приходит к выводу об отсутствии у ИП У. предварительного согласия заявителя на

получение смс-сообщения с рекламой от ИП У. на абонентский номер заявителя.

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ИП У. 24.12.2019 года в 15 часов 17 минут и 26.12.2019 года в 19 часов 09 минут с абонентских номеров +7"...", +7"...", которые ему выделены в соответствии с договором от 18.11.2019 года № "...", осуществил рассылку указанных выше смс-сообщений с рекламой на абонентский номер гр. Т. без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/18-2/2020 всесторонне, полно и объективно исследовав, и оценив имеющиеся в деле доказательства, приходит к выводу, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП У.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламораспространитель.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рекламы гр. Т. на его абонентский номер без получения предварительного ее согласия на получение рекламы в материалах дела № 017/05/18-2/2020 отсутствуют, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу о необходимости выдачи рекламораспространителю предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя У"..." ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес регистрации: "...", нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы 24.12.2019 года в 15 часов 17 минут и 26.12.2019 года в 19 часов 09 минут на номер <...> "..." по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.
2. Выдать индивидуальному предпринимателю У"..." ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес регистрации: "...", предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.