

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 14655/05-2018

Решение в полном объеме изготовлено 28.04.2018

Резолютивная часть решения объявлена 16.04.2018
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...>И.И.,

члены комиссии - ведущий специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 14655/05-2018 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...>, г. Ульяновск (о месте и времени рассмотрения дела уведомлен);

- **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - <...>, <...> (о месте и времени рассмотрения дела уведомлена),

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 09.11.2017 в 14 час. 51 мин. (время: МСК+1 час.) посредством подвижной радиотелефонной связи с абонентского номера +7-967-710-76-42 без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-618-50-57 рекламного сообщения: «*Грузоперевозки, Газель удлинен. Грузчики, 24ч 89063902777 as2107@list.ru*» Ульяновским УФАС России определением от 10.01.2018 возбуждено дело № 14655/05-2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, а также заявитель <...> Рассмотрение дела назначено на 06.02.2018.

<...> на рассмотрение дела 06.02.2018 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

<...> на заседание Комиссии 06.02.2018 не явилась, запрошенные определением от

10.01.2018 документы и сведения не представила. Определение от 10.01.2018 (исх. № 108-05 от 12.01.2018), направленное <...> по адресу, указанному в договоре об оказании услуг связи «Билайн» № HW89-HW89001-089078 от 25.08.2017, заказным письмом с уведомлением № 43206819551091 от 15.01.2018, по состоянию на 06.02.2018 адресатом не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», с 20.01.2018 заказное письмо ожидало адресата в месте вручения (в отделении почтовой связи № 425450). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Определением от 06.02.2018 рассмотрение дела № 14655/05-2018 приостановлено до установления точного адреса места регистрации <...>. - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Управления по вопросам миграции МВД по Республике Марий Эл направлен запрос (исх. № 727-05 от 14.02.2018) с целью установления места регистрации <...>

Из представленной отделом адресно-справочной работы Управления по вопросам миграции МВД по Республике Марий Эл (исх. б/н от 27.02.2018, вх. № 1090 от 05.03.2018) информации (справки № 4604) следует, что гражданка <...> зарегистрирована по адресу: <...>2.

Определением от 16.03.2018 рассмотрение дела № 14655/05-2018 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 16.05.2018. Рассмотрение дела назначено на 16.04.2018.

<...> на заседание Комиссии 16.04.2018 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

<...> на заседание Комиссии 16.04.2018 не явилась, запрошенные определением от 16.03.2018 документы и сведения не представила. Определение от 16.03.2018 (исх. № 1154-05 от 16.03.2018), направленное <...>. заказным письмом с уведомлением № 43206821633990 от 19.03.2018, получено 24.03.2018.

Исследовав материалы дела № 14655/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «*Грузоперевозки, Газель удлинен. Грузчики, 24ч 89063902777 as2107@list.ru*», распространенную 09.11.2017 в 14 час. 51 мин. (время: МСК+1 час.) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-618-50-57, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...>, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9176185057-А-16-20171109 от 09.11.2017, вх. № 322/ог от 10.11.2017), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что заявителю 09.11.2017 в 14 час. 51 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7-917-618-50-57 поступило СМС-сообщение следующего содержания: «*Грузоперевозки, Газель удлинен. Грузчики, 24ч 89063902777 as2107@list.ru*». Отправителем сообщения является абонент телефонного номера +7-967-710-76-42, выделенного оператору связи публичному акционерному обществу «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом»), Нижегородская область. Сообщение поступило с номера СМС-центра +7-916-896-04-40, принадлежащего к ресурсу нумерации публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС»).

Абонентский номер <...> -917-618-50-57 выделен абоненту ПАО «МТС» <...> в соответствии с договором об оказании услуг связи № 2267558-4, заключенным между <...> (абонент) и ПАО «МТС» (оператор). В материалах дела имеется копия заявления <...> от 23.05.2008 на замену сим-карты по указанному номеру. Указанным документом ПАО «МТС» подтвердило, что <...> является абонентом общества по договору об оказании услуг подвижной связи с предоставлением абонентского номера +7-917-618-50-57 (исх. № П10/00238и от 24.04.2017, вх. № 2638 от 24.04.2017).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5543-05 от 15.11.2017) ПАО «МТС» (исх. № П10/004484 от 28.11.2017, вх. № 7024 от 28.11.2017) сообщило, что рассматриваемое СМС-сообщение поступило с абонентского номера +7-967-710-76-42, выделенного из реестра Российской ситемы и плана нумерации оператору связи ПАО «ВымпелКом».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5991-05 от 04.12.2017) ПАО «ВымпелКом» (вх. б/н от 13.12.2017) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-917-618-50-57 осуществлена с номера +7-967-710-76-42, который выделен абоненту ПАО «ВымпелКом» - физическому лицу <...> (<...>) в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № HW89-HW89001-089078 от 25.08.2017.

Из представленной отделом адресно-справочной работы Управления по вопросам миграции МВД по Республике Марий Эл адресной справки № 4604 (исх. б/н от 27.02.2018, вх. № 1090 от 05.03.2018) следует, что <...> после смены фамилии является <...>.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» СМС-сообщение: «*Грузоперевозки, Газель удлинен. Грузчики, 24ч 89063902777 as2107@list.ru*» является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам по грузоперевозкам.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18

Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения <...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. В ходе рассмотрения дела № 14655/05-2018 документы, подтверждающие наличие согласия <...> на получение указанного СМС-сообщения, <...> либо иными лицами не представлены.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 14655/05-2018 установлено, что отправка СМС-сообщения: «Грузоперевозки,Газель удлинен.Грузчики,24ч 89063902777 as2107@list.ru» 09.11.2017 в 14 час. 51 мин. (время: МСК+1 час.) на номер мобильного телефона +7-917-618-50-57 осуществлена с номера +7-967-710-76-42, который выделен абоненту ПАО «ВымпелКом» - физическому лицу <...> (<...>)<...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № HW89-HW89001-089078 от 25.08.2017.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является <...>

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует.

Нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о

рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», 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 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «*Грузоперевозки,Газель удлинен.Грузчики,24ч 89063902777 as2107@list.ru*», распространенную 09.11.2017 в 14 час. 51 мин. (время: МСК+1 час.) абонентом телефона +7-967-710-76-42 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-618-50-57, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>