УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

**РЕШЕНИЕ № Р19/1-18**

27.03.2019 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…> - заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:
<…> - ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ;
<…> - специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № Р19/1-18, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствии:

- заявителя – <…> (уведомлен надлежащим образом – почтовое отправление № <…>),

- представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – <…> (уведомлен надлежащим образом – почтовое отправление № <…> ),

**УСТАНОВИЛА:**

В Тюменское УФАС России поступило обращение гражданина <…>, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из заявления следует, что на абонентский номер <…>, зарегистрированный за гражданином, 20.09.2018 г. в 16:23 от отправителя с номера <…>, поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«- Добрый день.

- Алло.

- Есть минутка свободная? Вы меня слышите?

- Говорите. Сейчас слышу.

- Это компания Стретеджи. Меня зовут … Я Вам хотела сообщить, что Ваш номер телефона поучаствовал в акции, которую мы проводили совместно сайтом Авито и

выиграл сертификат на бесплатное обучение биржевой торговле – десять бесплатных занятий. Можете пройти этот курс сами в любое для Вас удобное время, а можете кому-нибудь передарить. Найдёте возможность к нам подъехать на Республики, 61 сегодня или завтра?

- А какая компания Вы сейчас сказали?

- Компания Стретеджи.

- Стрети… Как?

- Стре-тед-жи. Универсальная стратегия бизнеса. Да.

- А я вроде бы ни кому ни чего не открывал?

- Чего Вы делали, не делали?

- Нигде не участвовал вроде бы.

- Ну, я не знаю. С Вашего телефона видимо было размещено либо реклама, либо объявление на сайте Авито. Мы с этим сайтом сотрудничаем. И вот в результате мы проводили акцию совместно недавно на Ваш номер телефона вышли.

- А ну ясно.

- Алло. Вы пропадаете.

- Я не пропадаю. Я на месте.

- Вам интересно это? Сможете к нам подъехать на Республики, 61?

- Да ну, не интересно.

- Ну дак, до свидания?»

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Определением от 11.01.2019 г. возбуждено дело № Р19/1-18 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

К участию в деле в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства привлечен <…>.

С целью надлежащего уведомления <…>, в его адрес была направлена копия определения о возбуждении дела заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № <…> ).

11.02.2019 г. на рассмотрении дела № Р19/1-18 в антимонопольном органе отсутствовали сведения, подтверждающие надлежащее уведомление <…>, в связи с чем рассмотрение дела было отложено на 27.03.2019 г.

Копия определения от 11.02.2019 г. об отложении и продлении срока рассмотрения дела № Р19/1-18 была направлена по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением. Из отчета «Почты России» об отслеживании отправления

с почтовым идентификатором № <…> следует, что отправление «выслано обратно отправителю» 26.03.2019 г. в связи с истечением срока хранения.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получении направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Копии определений, направленные Тюменским УФАС России по адресу места регистрации лица, высланы обратно отправителю в связи с истечением срока хранения, следовательно, считается, что адресат надлежащим образом уведомлен о получении определений.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

**Комиссия, исследовав имеющиеся материалы дела, пришла к следующим выводам.**

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством телефонного звонка 20.09.2018 г. в 18:22 от абонента <…>, является рекламой, где объектом рекламирования выступали - компания Стретеджи и её услуги (обучение биржевой торговле).

Из выписки реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи следует, что номер <…>, с которого осуществлен телефонный звонок рекламного характера зарегистрирован за ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел-Коммуникации», вышеуказанный рекламный звонок осуществлен с абонентского номера, выделенного <…> на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № <…> от <…>.

В соответствии с п/п 1 п. 4.1 договора, Абонент обязан использовать (для Абонентов – физических лиц) Услуги исключительно для личных семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности и получением дохода.

В соответствии с п/п 4 п. 4.1договора, Абонент обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации):

- для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее, чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущербу Оператора или третьих лиц;

- для получения дохода посредством Услуг с применением несанкционированных Оператором действий, незаконных действий или посредством злоупотребления предоставленным правом получения Услуг.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Учитывая, что в материалы дела не представлено письменное согласие абонента на получение звонков рекламного характера, в действиях <…> имеются нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является <…>, поскольку телефонный звонок был осуществлен с принадлежащего ему абонентского номера, следовательно, в его действиях содержатся нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер <…> продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента <…>, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 рекламу компании Стретеджи и её услуги (обучение биржевой торговле), распространенную путем совершение телефонного звонка абоненту <…>, 20.09.2018 г. в 16:22 от отправителя с номера <…>, 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 РФ о рекламе не выдавать, в связи с отсутствием основания.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>