

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-38/4р-2017

Резолютивная часть оглашена «21» июня 2017 г.
Полный текст решения изготовлен «05» июля 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрев дело № 02-38/4р-2017, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения 24.01.2017 г. в 14:24 на мобильный телефон абонента Р. (номер +) с номера (+) нежелательного СМС-сообщения рекламного характера с текстом следующего содержания: «ЖК рядом с парком «Красная Пресня», цены от 217 т.р/м²! Премиум класс. Льготная ипотека: <http://cp/colliersdom.com> +74995515669» в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такого сообщения, в отсутствие лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля закупок и антимонопольного законодательства Магаданского УФАС России рассмотрено заявление Р (вх. № 02/144 от 25.01.2017) по факту наличия признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с рассылкой нежелательной рекламы на мобильный телефон заявителя – абонента в сети оператора сотовой связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Как следует из указанного заявления, 24.01.2017 г. в 14:24 с номера (+) на номер заявителя (+) поступило сообщение с текстом: «ЖК рядом с парком «Красная Пресня», цены от 217 т.р/м²! Премиум класс. Льготная ипотека: <http://cp/colliersdom.com> +74995515669». При этом своего согласия на получение указанной рекламы заявитель не давал.

В качестве подтверждения получения указанной рекламы к заявлению приложен скриншот с мобильного телефона заявителя, а также письменное согласие Салимова А.Р. на получение Магаданским УФАС России информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных на абонентский номер <...> в сети оператора сотовой связи ПАО «МТС», необходимых для рассмотрения его обращений.

По результатам рассмотрения вышеназванного заявления установлено следующее.

Из информации, представленной ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. №

02/484 от 02.03.2017), абонентский номер + от 24.01.2017 г., с которого 24.01.2017 в 14:24 было направлено рекламное СМС-сообщение, выделен по договору № 821-821001-00-03328916 Л.

В целях получения необходимых пояснений от Л., Магаданским УФАС России был направлен соответствующий запрос по месту регистрации указанного лица (исх. № 01-10/406 от 03.03.2017), однако по причинам, зависящим от адресата, названный запрос не был получен последним.

- образом, согласно информации, имеющейся у Магаданского УФАС России, рекламодателем в рассматриваемом случае является Л., в связи с чем Определением № 25 от 23.03.2017 было возбуждено дело № 02-38/4р-2017 в отношении Л., а также повторно запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

Срок предоставления запрошенной информации – до 13 апреля 2017 г., однако к установленному сроку необходимая информация представлена не была. В связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о времени и месте рассмотрения дела, Определением № 43 от 17.04.2017 г. рассмотрение настоящего дела было отложено; необходимые пояснения затребованы вновь; к установленному сроку пояснения не представлены.

По вышеуказанному основанию, Определением № 53 от 15.05.2017 г., рассмотрение настоящего дела было отложено; пояснения затребованы повторно; однако, к установленному сроку запрошенная информация не поступила.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «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 распространённой 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.*

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама - это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на

рынке.

Информация, распространенная Л., по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности по продаже недвижимости. Информацию о продаже недвижимости можно узнать по указанному в рекламе телефону или на Интернет-сайте, указанном в сообщении, что формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида товара, тем самым способствуя продвижению такого товара на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 Закона о рекламе изготовитель либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо является рекламодателем, а лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – рекламораспространителем.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является Л.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Закона о рекламе обязанность доказывать получение предварительного согласия абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи возложена на рекламораспространителя.

Между тем, Л. не представлены доказательства получения им предварительного согласия заявителя Р. на получение информационных и рекламных сообщений на принадлежащий ему абонентский номер.

Таким образом, рассматриваемая реклама: «ЖК рядом с парком «Красная Пресня», цены от 217 т.р/м²! Премиум класс. Льготная ипотека: <http://cp/colliersdom.com> +74995515669», в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, **содержит признаки ненадлежащей рекламы, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.**

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями и рекламораспространителями рекламного законодательства влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет только рекламораспространитель.

Материалами дела установлено, что Л. является рекламораспространителем.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 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 с текстом: «ЖК рядом с парком «Красная Пресня», цены от 217 т.р/м2! Премиум класс. Льготная ипотека: <http://cp/colliersdom.com> +74995515669», распространенную Л. (адрес регистрации:) 24.01.2017 в 14:24 с номера + на телефонный номер <...> закрепленный за абонентом Р. без его предварительного согласия на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать Л. предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского УФАС России для возбуждения 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № __

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

г.г. «05» июля 2017 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе на основании своего решения от «05» июля 2017 г. по делу № 02-38/4р-2017 о признании рекламы с текстом: «ЖК рядом с парком «Красная Пресня», цены от 217 т.р/м2! Премиум класс. Льготная ипотека: <http://cp.colliersdom.com> +74995515669», распространенной Л. 24.01.2017 в 14:24 посредством использования подвижной радиотелефонной связи с номера телефона + на номер абонента Р. + в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Л (адрес регистрации:) в срок до **«28» июля 2017 года** прекратить нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламных СМС-сообщений посредством использования подвижной радиотелефонной связи на принадлежащий заявителю телефонный номер <...> в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы.

2. Л представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до **«03» августа 2017 года**.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статей 198 АПК РФ.