



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 76

Резолютивная часть Решения оглашена 22.07.2015

Решение в полном объеме изготовлено 22.07.2015

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления,

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией,

в отсутствие:

- заявителя – <...>,

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – Н <...>,

рассматривая в рамках «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – «Правил»), утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, дело № 76, возбужденное по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 76 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении Н <...> Определением от 19.05.2015 на основании сведений, содержащихся в заявлении физического лица о распространении рекламы с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела Определением от 19.05.2015 назначено на 22.06.2015 (исх. № 6210 от 19.05.2015).

В связи с тем, что 22.06.2015 Н <...> на рассмотрение дела не явилась, запрашиваемые документы не представила, в Управлении отсутствовали

документы, подтверждающие надлежащее извещение лица о времени и месте рассмотрения дела, Определением от 22.06.2015 рассмотрение дела было отложено на 22.07.2015 в 11 час. 00 мин. (исх. № 7916 от 22.06.2015).

22.07.2015 Н <...> на рассмотрение дела вновь не явилась, запрашиваемую информацию не представила.

Вся вышеуказанная корреспонденция, направленная по адресу регистрации Н <...> (620146, г. Екатеринбург <...>), возвращается в Управление с указанием причины невручения - «Истек срок хранения».

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Неполучение Н <...> корреспонденции по месту регистрации свидетельствует об ее уклонении от участия в рассмотрении дела.

Дело рассмотрено 22.07.2015 в отсутствие Н <...>, извещенной о рассмотрении дела.

При рассмотрении дела установлено:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление физического лица (вх. № 01- 8619 от 20.04.2015) о доведении 16.04.2015 в 16.18 на его абонентский номер +79122327... смс-рекламы («Мебель на заказ. Индивидуальные проекты любой сложности! Гибкая система скидок! Салон «4Комнаты») с нарушением ст. 18 ФЗ «О рекламе»- без согласия абонента на получение рекламы.

Как указывает заявитель, согласие на получение SMS-рекламы он не давал.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 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 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.

Ответственность за нарушение указанной нормы закона возлагается, согласно ст. 38 ФЗ «О рекламе», на рекламораспространителя.

Поскольку абонентский номер заявителя выделен номерной емкости ОАО «МТС», то в его адрес был направлен запрос информации (исх. № 4890 от 20.04.2015), на который Общество сообщило (вх. № 01-9662 от 06.05.2015), что рассматриваемая SMS-реклама поступила с номера +79028710010, который является номером ООО «Екатеринбург-2000».

Согласно информации, представленной заявителем, SMS-реклама поступила на его абонентский номер от +79089022.... Данный номер отнесен к нумерации ООО «Екатеринбург-2000».

На запрос Управления (исх. № 4922 от 21.04.2015) ООО «Екатеринбург-2000» подтвердило (вх. № 01-8878 от 22.04.2015), что рассматриваемое SMS-сообщение поступило с номера +79089022....

Абонентский номер +79089022... предоставлен оператором связи ООО «Екатеринбург-2000» физическому лицу – Н <...> в рамках заключенного договора № 14-632769 на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи.

Таким образом, 16.04.2015 на абонентский номер +79122327708, принадлежащий заявителю, рассматриваемая SMS-реклама была направлена Н <...> без согласия абонента.

Рекламораспространителем указанной в Определении рекламы является Н <...>.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам:

Целями Федерального закона «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

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 (п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 18 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 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.

Абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации (п. 1 ст. 2 ФЗ «О связи»).

ООО «Екатеринбург-2000» предоставило Н <...> абонентский номер +79089022... в рамках заключенного договора № 14-632769 на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи, то есть Н <...> является абонентом номера телефона +79089022....

Н <...> со своего абонентского номера +79089022... на абонентский номер заявителя (+79122327...) распространила 16.04.2015 в 16 час. 18 мин. рекламу салона «4 комнаты» (*«Мебель на заказ. Индивидуальные проекты любой сложности! Гибкая система скидок! Салон «4Комнаты»»*).

Информация, разосланная Н <...> посредством SMS-сообщения, является рекламной, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к предлагаемым услугам, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижению на рынке.

Между тем, заявитель согласия на получение рекламного смс-сообщения не давал, что следует из его заявления и не опровергается материалами дела.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодателем является Н <...>.

В заявлении указывалось о поступлении SMS-сообщения рекламного характера 16.04.2015. В Управлении отсутствует информация о продолжении распространения на абонентский номер заявителя SMS-рекламы от Н <...>, следовательно, необходимость в выдаче Н <...> предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, отсутствует.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п. 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утвержденных Постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2006) дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения Комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушениям законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу салона «4 комнаты» (*«Мебель на заказ. Индивидуальные проекты любой сложности! Гибкая система скидок! Салон «4Комнаты»*), распространенную Н <...> 16.04.2015 на абонентский номер +79122327..., принадлежащий заявителю, ненадлежащей, поскольку в ней нарушено требование ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», что выразилось в рассылке сообщения рекламного характера без согласия абонента на получение рекламы.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства Н <...> не выдавать.

3. Н <...> либо ее защитнику надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **31 августа 2015 г. в 10 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

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

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>