

Резолютивная часть решения оглашена 15 февраля 2018г.

В полном объеме решение изготовлено 21 февраля 2018г.

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

председатель Комиссии <.....>,

члены Комиссии: <.....>; <.....>;

рассмотрев дело № 2638 от 17.11.2017 г. возбужденное по признакам нарушения требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ по факту распространения 17.08.2017г. в 23:48 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с номером 8908558****, рекламы следующего содержания: «Доброе утро, сергей! Обменяться получиться? obmen.dardp.ru/77»,

в отсутствии:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: рекламодателя – П.;

- заявителя: Г.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от гражданина Г. (вх. № 10391 от 21.08.2017г.) о распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

В указанном заявлении Г. указал, что 17.08.2017г. в 23:48 на его абонентский номер <...> -916-81-**** от абонента с номера +790855**** поступило SMS сообщение рекламного характера следующего содержания: «Доброе утро сергей! Обменяться получиться? obmen.dardp.ru/77».

При этом своего согласия на получение данных рекламных сообщений по средствам связи гр-н Г. не давал.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ 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, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно части 1 статьи 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.

Поскольку заявитель предварительного согласия на распространение рекламы посредством использования телефонной связи не давал, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ Иркутским УФАС России, 17.11.2017 г. возбуждено дело № 2638. Лицами, участвующими в деле признаны: П., как рекламораспространитель – в действиях, которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства; заявитель – Г.

Порядок возбуждения и рассмотрения данной категории дел определен Правилами рассмотрения антимонопольным органом, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 г.

Дело назначено к рассмотрению на 15 февраля 2018г.

В указанную дату в Иркутское УФАС России Г., П. не явились, представителей не направили.

Иркутским УФАС России направлен запрос ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 9195) о предоставлении информации о владельце номера +7908558**** с которого проводилась рассылка SMS - сообщений.

По данному запросу ООО «Т2 Мобайл» представлены письменные пояснения (о том, что абонентский номер <...> **** выделен: П. в рамках договора об оказании услуг связи).

В силу ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 данного Закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является П.

Согласно ч. 2 Федерального закона от 07 июля 2003 года № 126-ФЗ «О связи», под абонентом понимается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому принадлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламораспространитель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

П., как рекламораспространителем не представлены доказательства получения предварительного согласия на получение рекламы посредством смс-сообщений.

Следовательно, действия П., являющегося рекламодателем рекламы, распространенной 17.08.2017г. в 23:48 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с номером 8908558****, следующего содержания: «Доброе утро, сергей! Обменяться получиться? obmen.dardp.ru/77», нарушают требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ 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.

В Иркутское УФАС России не представлены доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы.

В связи с чем, Комиссия Иркутского УФАС России считает целесообразным выдать предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

На основании части 1 пункта 2 статьи 33, части 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 ненадлежащей рекламу, распространенную 17.08.2017г. в 23:48 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с номером 8908558****, следующего содержания: «Доброе утро, сергей! Обменяться получиться? obmen.dardp.ru/77», в связи с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку рекламодателями не было получено предварительное согласие абонента на получение рекламы, распространенной по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

2. Выдать П. предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского 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 в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 42/18

г. Иркутск

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

председатель Комиссии <.....>,

члены Комиссии: <.....>; <.....>;

рассмотрев дело № 2638 от 17.11.2017 г. возбужденное по признакам нарушения требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, на основании своего решения № ____ от __.02.2018г. о признании ненадлежащей рекламы, распространенной 17.08.2017г. в 23:48 посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с номером 8908558****, следующего содержания: «Доброе утро, сергей! Обменяться получится? obmen.dardp.ru/77», в связи с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку рекламораспространителем не было получено предварительное согласие абонента на получение рекламы, распространенной по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. П. в 5ти-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ, а именно: прекратить распространение рекламы посредством СМС - сообщений на абонентский номер <...> ****, и иные номера при отсутствии согласия абонентов.

2. П. представить в Иркутское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в двухдневный срок после его исполнения.

Неисполнение предписания УФАС по Иркутской области влечет административную ответственность в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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