

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-21-2017

25 октября 2017 г.
Тверь

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Тверское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Иванова Ю.Б., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Соловьев В.Д., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-21-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя <***>. и представителей ПАО «ВымпелКом» и ООО «Корпорация»,

в отсутствие <***>, сведения о надлежащем извещении которого в материалах дела отсутствуют,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 04-6/2-21-2017 возбуждено по заявлению <***> (далее - заявитель) в отношении <***> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением 05.06.2017 в 10:28 на выделенный заявителю телефонный номер <...> <***> без его предварительного согласия посредством смс – сообщения рекламы следующего содержания: *«Нет денег платить кредиты? Возможно избавиться! Звоните 8926<***> IZ»*, отправитель – +7964<***>.

Факт получения вышеуказанного смс – сообщения на мобильный телефон заявителя подтвержден имеющейся в материалах дела фотографией дисплея мобильного телефона.

В соответствии со статьей 1 Закона о рекламе целями настоящего Закона 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.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама это 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, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Распространенная на номер заявителя информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются услуги по продаже недвижимого имущества.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно статье 38 Закона ответственность за вышеназванное нарушение несет рекламодатель.

Телефонный номер заявителя +7962<***> относится к ресурсу нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом», согласно информации которого (письмо от 16.06.2017 № б/н) отправка смс – сообщения 05.06.2017 в 10:28 на телефонный номер <...> <***> была осуществлена через смс – центр ПАО «ВымпелКом» +7903<***>.

Согласно информации ПАО «ВымпелКом» (письмо от 09.10.2017 № б/н) между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс» заключен договор № 06826/15/0 от 20.06.2016 (далее- Договор), на основании которого ООО «Лонтана Плюс» обязуется продавать абонентам приобретенные у ПАО «ВымпелКом» СИМ-карты и карты оплаты. В соответствии с пунктом 2.1 Договора ООО «Лонтана Плюс» реализовало абонентский номер <...> <***> с привлечением третьих лиц, а именно ООО «Корпорация».

Также ПАО «ВымпелКом» сообщило от 05.07.2017 № б/н, что отправителем вышеуказанного

смс-сообщения на выделенный заявителю телефонный номер <...> <***> является <***>, которому был выделен абонентский номер <...> <***> в рамках заключенного 24.03.2017 №7410<***> договора с ООО «Корпорация» об оказании услуг связи «Билайн».

Согласно информации ООО «Корпорация» от 12.07.2012 № 23 все приобретенные <***> СИМ-карты заблокированы 11.07.2017.

По информации ГУ МВД России по Московской области от 18.09.2017 № 1072 <***>, ранее зарегистрированный по месту жительства в Московской области, значится выехавшим с территории Российской Федерации.

Подпунктом «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила), предусмотрено, что производство по делу может быть прекращено в случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе. Учитывая вышеуказанную информацию ГУ МВД России по Московской области, установление места нахождения <***> в настоящее время невозможно.

В соответствии с копией договора от 31.10.2016 об оказании услуг связи «Билайн», представленное письмом ПАО «ВымпелКом» от 05.08.2017 № б/н, заключенного путем личного подписания бланка договора абонентом и оператором, бланк договора содержит строки, позволяющие выразить согласие на получение рекламы, либо отказаться от рекламной информации и рассылки. Согласно копии договора <***> согласился получать рекламную информацию и рассылку, договор содержит подпись <***>.

Подпунктом «а» пункта 36 Правил предусмотрено, что производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

В связи с невозможностью установления места нахождения <***>, а также учитывая содержание договора об оказании услуг связи от 24.03.2017 № 741<***>, дело № 04-6/2-21-2017 на основании пункта 36 Правил подлежит прекращению.

Руководствуясь подпунктом «е» пункта 36 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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 04-6/2-21-2017 прекратить.

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Ю.Б. Иванова, В.Д. Соловьев