

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-07-14)

07.03.2014г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>– заместитель руководителя - начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев материалы дела № Р-07-14, обращение заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх.№16306 от 13.11.2013г.), а именно рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщения от абонента с номером телефона +73472-222-082, рекламодатель – ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

13.01.2014г. Управлением федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан возбуждено дело №Р-07-14 по обращению заявителя (вх.№16306 от 13.11.2013г.) (срок рассмотрения обращения продлен), по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного

характера следующего содержания:

- «Уфа, 282-82-82 – Такси Ладья – быстро и не дорого! Звоните 282-82-82» от 13.11.2013г. в 11ч. 41мин. от абонента с номером +73472222082 с смс-центра +79023708198, рекламодатель – ИП <...>. Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

22.01.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что правильным наименованием заинтересованного лица является ЗАО «СМАРТС-Уфа».

22.01.2014г. ИП <...> представлены объяснения (вх. №873 от 22.01.14) о том, что при осуществлении рассылки информационных смс-сообщений, оператором была допущена ошибка (опечатка) при наборе номера, в связи с этим смс-сообщение было отправлено на номер заявителя <...>. На номер телефона заявителя никаких рекламных смс-сообщений без его письменного согласия отправляться не будет.

Также ИП <...> представлены копии документов (вх.№ 873 от 22.01.14), а именно: объяснительная №14012201 от 22.01.14г.; Свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 15.06.2009г.; Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 05.02.2002г.; копия паспорта.

22.01.2014г. представителем по доверенности ЗАО «СМАРТС-Уфа» (доверенность №2 от 14.01.14) <...> представлены объяснения (вх. №874 от 22.01.14) о том, что смс-рассылка на номер <...> указанный в определении, от отправителя +73472222082 совершалась компанией ООО «СофтПрофи». ЗАО «СМАРТС-Уфа» не является конечным генератором смс-рассылок, а производит техническое сопровождение (транзит) доставки смс-сообщений и предоставляет доступ к смс-центру с номером +79023708198 ряду компаний-заказчиков, одной из которых является ООО «СофтПрофи». ООО «СофтПрофи» фактически формирует и направляет абонентам смс-рассылки.

Также представителем по доверенности ЗАО «СМАРТС-Уфа» (доверенность №2 от

14.01.14) <...> представлены копии документов (вх.№874 от 22.01.14), а именно: объяснительная №10-43 от 21.01.14; Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 24.08.2012г.; Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения от 24.08.2012г.; выписка из протокола заседания Совета директоров ОАО «СМАРТС» №251 от 25.01.13; выписка из протокола №37; договор №10-01-196 от 12.11.2012г.

22.01.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь в качестве заинтересованного лица ООО «СофтПрофи».

22.01.2014г. в управление от ИП <...> поступило ходатайство с просьбой отложить рассмотрение дела №Р-07-14, в связи с необходимостью предоставления дополнительных документов (информации). Ходатайство удовлетворено.

03.02.2014г. ИП <...> представлена объяснительная №14012801 от 28.01.2014г. и выписка из базы телефонов клиентов нежелающих получать информационные смс-сообщения от 28.01.2014г. (вх.№ 1592 от 03.02.14).

03.02.2014г. представитель ООО «СофтПрофи» на рассмотрение данного дела не явился, почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «СофтПрофи» о времени и месте рассмотрения дела №Р-07-14 в управление не поступало.

03.02.2014г. в управление от ООО «СофтПрофи» поступили копии следующих документов (вх. №1593 от 03.02.14), а именно: объяснительная исх.№ 230 от 29.01.14; детализация; регистрационная карта организации «ИП <...>»; договор № ДУ 100512/03 от 10.05.12; платежное поручение №20 от 01.08.12; экран внесения номера в «Список блокировки отправок – черный список; письмо ИП<...> №229 от 29.01.14; приказ №1 от 01.08.2007; Свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 07.10.2009; Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 01.08.2007; Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 01.08.2007; Устав ООО «СофтПрофи».

20.02.2014г. ИП <...> на рассмотрение дела №Р-07-14 не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ИП <...> о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

07.03.2014г. ИП <...> на рассмотрение дела №Р-07-14 не явился. ИП <...> была направлена телеграмма о рассмотрении дела №Р-07-14 07.03.2014г. в 10 часов 30 минут по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, 95. Телеграмма вручена 28.02.2014г. в 9 часов 37 минут.

Таким образом, имеет место надлежащее уведомление лица о дате, месте и времени рассмотрения дела №Р-07-14.

Анализ материалов дела №Р-07-14 показал, что согласно договора № ДУ 100512/03 от 10.05.12 между ООО «СофтПрофи» и ИП <...>, предметом которого является то, что ООО «Софт Профи» предоставляет ИП <...>, за плату услугу доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети оператора; платежного поручения №20 от 01.08.2012г. плательщик ИП <...> (за услугу доступа к

программному приложению, обеспечивающий формирование, доставку и подтверждение доставке смс-сообщений по сети оператора); свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 15.06.2009г., а также, письменных объяснений от ИП <...> (вх. №1592 от 03.02.2014г.) о том, что: «13.11.2013г. при осуществлении рассылки информационных смс-сообщений по базе данных наших клиентов давших письменное согласие на их получение, оператором нашей службы заказа легкового такси была допущена ошибка (опечатка) при наборе номера и таким образом смс-сообщение было ошибочно отправлено на неправильный номер клиента, а именно на номер заявителя <...>», рекламодателем является ИП<...>

В ходе рассмотрения дела №Р-07-14 ИП <...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента<...>, на номер которого поступала реклама путем смс-сообщений от ИП <...>

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама, приходящая на номер телефона<...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Уфа, 282-82-82 – Такси Ладья – быстро и не дорого! Звоните 282-82-82» от 13.11.2013г. в 11ч. 41мин. от абонента с номером +73472222082 с смс-центра +79023708198, рекламодатель – ИП <...>, размещена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно информации, представленной ИП <...> по данному факту приняты соответствующие меры, номер исправлен. На номер телефона заявителя <...> от службы заказа легкового такси больше никаких смс-сообщений рекламного характера без его письменного согласия отправляться не будет. Представлена выписка из базы телефонов клиентов не желающих получать информационные смс-сообщения службы заказа легкового такси «Ладья» от 28.01.2014г., с указанием номера заявителя. Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 07.03.2014г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: - «Уфа, 282-82-82 – Такси Ладыя – быстро и не дорого! Звоните 282-82-82» от 13.11.2013г. в 11ч. 41мин. от абонента с номером +73472222082 с смс-центра +79023708198, рекламодатель – ИП <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что по данному факту приняты соответствующие меры, номер исправлен. На номер телефона заявителя <...> от службы заказа легкового такси больше никаких смс-сообщений рекламного характера без его письменного согласия отправляться не будет. Представлена выписка из базы телефонов клиентов не желающих получать информационные смс-сообщения службы заказа легкового такси «Ладыя» от 28.01.2014г., с указанием номера заявителя, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 12.03.2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>