РЕШЕНИЕ

11 сентября 2013 г. г. Улан-Удэ Дело № 05-12/24-2013

Резолютивная часть решения объявлена 11 сентября 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 11 сентября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

< …>

рассмотрев 11.09.2013 в Бурятском УФАС России дело № 05-12/24-2013, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя < …> (далее-ИП < …>, ответчик) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон о рекламе),

в отсутствии < …>, извещена,

в присутствии ИП < …>,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступило обращение < …> (далее-в т.ч. заявитель) по факту направления 31.05.2013 на номер телефона +8964…. смс-сообщения следующего содержания: *«Джинсы для всех! ул. Куйбышева,* < …> (*напротив музея Сампилова), Сагаан Морин место №*< …>» , в то время как предварительное согласие на получение рекламы < …> не давала.

Принадлежность номера телефона заявителю установлена из представленной ею копии договора об оказании услуг связи № <...>, заключенного с ОАО «Вымпел-Коммуникации» («Билайн»), также установлен сам факт направления рекламы из направленных < …>«скрин-шотов» (фотографий) рекламы.

Определением от 12.08.2013 в отношении ИП < …> возбуждено дело № 05-12/24-2013 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, согласно которой 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.

ИП < …> привлечена к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика, гр. < …> в качестве заявителя.

Заседание Комиссии по рассмотрению дела было назначено на 29.08.2013, однако, ИП < …> не явилась, ходатайств не заявила ввиду отсутствия надлежащего извещения о времени и месте рассмотрения дела.

Согласно пункту 34 Постановления Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 "Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе" в случае неявки на рассмотрение дела в антимонопольный орган лица (лиц), участвующего (участвующих) в деле, если антимонопольный орган примет решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствие данного лица (лиц) рассмотрение дела откладывается.

Определением от 29.08.2013 рассмотрение дела отложено на 11.09.2013.

Заседание Комиссии по рассмотрению дела состоялось 11.09.2013.

ИП < …> с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе согласилась.

Комиссия, рассмотрев обстоятельства и материалы дела, установила следующее.

Согласно выписке из ЕГРИП № 152017 от 15.08.2013, представленной МРИ ФНС России № 9 по Республике Бурятия 21.08.2013 ИП < …> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, при этом основными и дополнительными видами деятельности ИП < …> являются розничная торговля мужской, женской и детской одеждой; розничная торговля нательным бельем т и т.д.

Между ИП < …> (исполнитель) и ИП < …> (клиент) 30.05.2013 заключен договор № 164 на оказание услуг по СМС рассылке сообщений (далее-договор), при этом ответственность за нарушение действующего законодательства Российской Федерации возложена на ИП < …>. Так, пункт 2.1.3 договора содержит условие о необходимости ИП < …> получить в обязательном порядке согласие абонента на получение рекламы. Как установлено, вышеупомянутая реклама была направлена < …> без предварительного согласия.

В силу статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно заключенному между ИП < …> и ИП < …> договора (пункт 1.1) ответчик обязался совершать от своего имени отправку смс-сообщений в Системе, принадлежащей ИП < …> на правах партнерства, обеспечивающей формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений. Таким образом, согласно данному договору ИП <…> является рекламораспространителем.

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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Комиссией установлено, что содержание смс-сообщения соответствует понятию рекламы, поскольку реклама направлена на определенный объект рекламирования-джинсы, которые реализуются ИП < …> в торговом центре «Сагаан Морин» (бутик №№ < …>) и в магазине по ул. Куйбышева, < …>. Реклама формирует интерес потребителей к данному товару и имеет целью продвижение товара на рынке; направлена заранее неопределенному кругу лиц, в том числе заявителю по настоящему делу.

Также установлено, что смс-сообщение осуществлялось в отсутствие предварительного согласия заявителя на получение рекламы, ИП < …> ни на стадии предварительного рассмотрения обращения гр. < …>, ни в ходе возбуждения и рассмотрения дела № 05-12/24-2013 доказательств наличия согласия гр. < …> на получение рекламы не представила.

Комиссия, исследовав материалы и обстоятельства дела, установила, что ИП < …> нарушила требование части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия, руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508

РЕШИЛА:

1.Признать ИП < …> нарушившей часть 1 статьи 18 Закона о рекламе, что выразилось в направлении 31.05.2013 на номер <...> принадлежащей гр. Зубакиной, смс-сообщения (рекламы) следующего содержания: *«Джинсы для всех! ул. Куйбышева,* < …> *(напротив музея Сампилова), Сагаан Морин место №* < …>.< …>» в отсутствие предварительного согласия абонента на получение рекламы.

2. Выдать ИП < …> обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить направление смс-сообщений (рекламы) посредством телефонной связи на номер телефона +8 964 … в отсутствие предварительного согласия абонента на получение рекламы.

3.Передать решение Комиссии и материалы дела № 05-12/24-2013 уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Бурятия в течение трёх месяцев со дня принятия в порядке, предусмотренном статьей 198

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

< …>

ПРЕДПИСАНИЕ

«11» сентября 2013 года г. Улан-Удэ Дело № 05-12/24-2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту-Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<…>

руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, на основании своего решения от 11 сентября 2013 года по делу № 05-12/24-2013 о нарушении индивидуальным предпринимателем <…> части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закона «О рекламе»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.Индивидуальному предпринимателю <…> **в срок до 23 сентября 2013 года** прекратить нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить направление смс-сообщений-рекламы посредством телефонной связи на номер телефона +8 964 ….. и иным абонентам, не дававшим предварительное согласие на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю <…> о выполнении настоящего предписания сообщить в Бурятское УФАС России в письменном виде (с приложением материалов, свидетельствующих об исполнении настоящего предписания) **в срок не позднее 5 календарных дней со дня исполнения предписания.**

<…>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.