

## РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-114-13)

21.08.2013г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

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

<...>

Рассмотрев в присутствии представителя по доверенности (б/н от 21.08.2013г.) от ИП <...> материалы дела № Р-114-13, возбужденного по материалам дела №94-Р-05-12, поступившие из Управления федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (вх.№9461 от 03.07.2013г.), по поводу распространения 03.08.2012г. в 18:49 (время московское) рекламы: «Работе кирдык, пора на шашлык! Заказ такси по номеру 217777!», приходящей на номер телефона <...> посредством СМС - сообщения, рекламораспространитель – ООО «Информация» (РБ, г.Уфа, ул. Цюрупы, д.75),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан из Управления федеральной антимонопольной службы по Астраханской области поступили материалы дела №94-Р-05-12, поступившие из Управления федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (вх. №9461 от 03.07.2013г.), по поводу распространения 03.08.2012г. в 18:49 (время московское) рекламы: «Работе кирдык, пора на шашлык! Заказ такси по номеру 217777!», приходящей на номер телефона 8-XXX-XXX-XX-XX посредством СМС - сообщения, рекламораспространитель – ООО «Информация» (РБ, г.Уфа, ул. Цюрупы, д.75).

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера 8-XXX-XXX-XX-XX, 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 рекламораспространитель.

В материалы дела ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» представлены документы (вх.№3046 от 01.04.2013г.), из которых следует, что отправка рекламного смс-сообщения была осуществлена ООО «Информация» (450077, РБ, г.Уфа, ул. Цюрупы, д.75) в рамках договора оказания услуг №ДТ-К/012701 от 11.01.2012г.

19.07.2013г. представитель ООО «Информация» (г.Уфа, ул.Кирова, д.34, подъезд №2, 15 этаж), на рассмотрение данного дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «Информация» (г.Уфа, ул.Кирова, д.34, подъезд №2, 15 этаж) о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступило.

02.08.2013г. в Башкортостанское УФАС России от ООО «Информация» поступили копии документов (вх.№10936 от 02.08.2013г.), а именно: свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 11.02.2011г.; решение №2 единственного участника ООО «Информация» от 22.02.2012г.; свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 11.02.2011г.; устав ООО «Информация» от 02.03.2011г.

Так же от ООО «Информации» поступили письменные объяснения (исх.№80 от 01.08.2013г.) (вх.№10936 от 02.08.2013г.) о том, что по данным имеющимся у ООО «Информация» лицом, осуществившем отправку смс-сообщения содержания: «Работе кирдык, пора на шашлык! Заказ такси по номеру 217777!» абоненту 8-XXX-XXX-XX-XX является ИП <...>, адрес регистрации: <...>

02.08.2013г. в Башкортостанское УФАС России от ООО «Информация» поступило ходатайство (вх.№10936 от 02.08.2013г.) о рассмотрении дела №Р-114-13 назначенного на 02.08.2013г., без представителя ООО «Информация». Ходатайство удовлетворено.

Комиссией принято решение о привлечении ИП <...> к рассмотрению данного дела в качестве заинтересованного лица. Принято решение рассмотрение дела №Р-114-13 отложить для получения объективной и полной информации на другую дату.

21.08.2013г. в Башкортостанское УФАС России от представителя по доверенности (б/н от 21.08.2013г.) от ИП <...> были представлены письменные объяснения ИП <...> (исх.№26 от 21.08.2013г.) (вх.№11909 от 21.08.2013г.) о том, что смс-сообщение, направленное абоненту на номер телефона <...> 03.08.2012г. «Работе кирдык, пора на шашлык...» было переслано при помощи ПАК (программно-аппаратный комплекс). Доступ к ПАК, позволяющему направлять смс-сообщения, ИП <...> имеет на основании договора с ООО «Информация». СМС-сообщения, номер абонента вводятся в ПАК вручную. Лицом отправителем указанного смс-сообщения является ИП <...> Документов, подтверждающих согласие абонента на получение смс-сообщения нет. Отправка на указанный номер была произведена случайно, имела место ошибка оператора, смс-сообщение было направлено один раз, после получения определения УФАС Астраханской области, данный номер включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента.

Так же от представителя по доверенности (б/н от 21.08.2013г.) от ИП <...> представлены копии документов (вх.№11909 от 21.08.2013г.), а именно:

свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 29.09.2005г.; договор б/н от 13.01.2012г.; паспорт гр.<...>

21.08.2013г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно представленных документов, правильное наименование лица, в отношении которого возбуждено дело №Р-114-13, рекламодателем является ИП <...>, таким образом, Комиссией принято решение заменить лицо, с ООО «Информация» на ИП <...>.

Анализ представленных материалов дела №Р-114-13 показал, что согласно представленных документов (вх.№11909 от 21.08.2013г.), а именно: договора б/н от 13.01.2012г. между ИП <...> (Заказчик) и ООО «Информация» (Исполнитель), предметом которого является оказание услуги обеспечивающей техническую возможность ИП <...>(Заказчик) создавать и отправлять третьим лицам смс-сообщения; свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 29.09.2005г., а так же, письменных объяснений от ИП <...> (вх.№11909 от 21.08.2013г.) рекламодателем данной рекламы является ИП <...> Установлено, что данная рассылка производилась ИП <...> по договору на оказание рекламно-информационных услуг №б/н от 13.01.2012г. ИП <...> подтверждает факт отправки на номер <...> смс-сообщения при помощи ПАК (программно-аппаратный комплекс) в котором номер абонента вводятся вручную. Так же, согласно представленных объяснений от ИП <...> (вх.№11909 от 21.08.2013г.) после получения определения УФАС Астраханской области номер абонента <...> включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет.

В ходе рассмотрения дела №Р-114-13 ИП <...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента 8-XXX-XXX-XX-XX на номер которого поступала реклама путем sms-сообщений от ИП <...>.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама приходящая на номер телефона <...> от 03.08.2012г. в 18:49 (время московское), следующего содержания: «Работе кирдык, пора на шашлык! Заказ такси по номеру 217777!», рекламодатель- ИП <...>, размещена с нарушением часть 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 распространённой 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 рекламораспространитель.

Согласно информации, представленной ИП <...>(вх.№11909 от 21.08.2013г.) после получения определения Астраханской области номер абонента <...> включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет.

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 21.08.2013г.

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. Заменить лицо, в рекламе которой имеют место признаки нарушения законодательства о рекламе с ООО «Информация» на ИП <...>.

2. Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...> от 03.08.2012г. в 18:49 (время московское), следующего содержания: «Работе кирдык, пора на шашлык! Заказ такси по номеру 217777!», рекламораспространитель- ИП <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что после получения определения Астраханской области номер абонента <...> включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет, таким образом, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства РФ о рекламе постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения. В связи с тем, что правонарушение было допущено 03.08.2012г., передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 КоАП РФ не предоставляется возможным.

Решение изготовлено в полном объеме 21.08.2013г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.