

РЕШЕНИЕ в отношении ИП Шепиленко М. Н.

Резолютивная часть решения объявлена 04.08.2016 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 05.08.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 58 Р/2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 58 Р/2016 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП Шепиленко М. Н.;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 58 Р/2016 заявителя – гр. <...>,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявлений гр. <...> (вх.№ эл./п. <...>.) о признаках нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении посредством смс-сообщений на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента рекламы содержания:

- «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты;

- «Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX», полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут;

- «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут;

- «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут;

- «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар PHH», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут;

- «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут.

Краснодарским УФАС России установлено следующее.

05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN» с телефонного номера +79023595896 с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут на телефонный номер<...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX» с телефонного номера +79023594959 с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF» с телефонного номера +79023594743 с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер<...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM» с телефонного номера +79023596659 с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН» с телефонного номера +79023591829 с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер<...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML» с телефонного номера +79023595827 с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Телефонный номер <...> принадлежит абоненту гр<...>., что подтверждено договором о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи, заключенным между гр. <...> и ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Гр. <...>, являясь абонентом номера<...> , не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Согласно детализации номера абонента <...> , представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх.№ 3346 от 01.04.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 5404/7 от 18.03.2016 г.), смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания отправлены с номеров +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номера +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827, с которых были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания принадлежит номерной емкости ЗАО «СМАРТС-Чебоксары».

Из документов и материалов, представленных ЗАО «СМАРТС-Чебоксары (вх.№ эл./п. 2455 от 21.04.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 7163/7 от 07.04.2016 г.) следует, что номера +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827, с которых были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания закреплены за ООО «Мобильный Актив» в рамках заключенного договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 03.07.2015 г.

Рассмотрев заявления гр. <...> (вх.№ эл./п. <...>) и представленные фотоматериалы, 13.05.2016 г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 58

Р/2016 в отношении рекламораспространителя – ООО «Мобильный актив» по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Мобильный актив» (вх.№ эл./п. 3190 от 24.05.2016; вх.№ 5925 от 08.06.2016 г.), следует, что смс-сообщение с рекламой содержания: *«Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX»*, полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут, отправлено ООО «Инстам» в рамках договора предоставления услуг № 1198 от 01.07.2015 г., а смс-сообщения с рекламой содержания: *«Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN»*, полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер<...>; *«Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF»*, полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер<...>; *«30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM»*, полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер<...>; *«Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар PHL»*, полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер<...>; *«ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML»*, полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...> были отправлены ООО «Мобильный Маркетинг» в рамках договора предоставления услуг № 734 от 28.02.2009 г.

Из дела № 58 Р/2016 в отдельное производство было выделено дело № 67 Р/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: *«Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX»*, полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут на телефонный номер <...>, без предварительного согласия абонента.

Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Мобильный актив» признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Мобильный Маркетинг».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Мобильный Маркетинг» (вх.№ эл./п. 3620 от 10.06.2016 г.; вх.№ 6881 от 04.07.2016 г.) следует, что смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания были отправлены ИП <...> в рамках договора предоставления Услуг 1260/ММ от 25.06.2015 г.

На основании изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Мобильный Маркетинг» признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –ИП <...>

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ИП <...> (вх.№ 4870 от 21.07.2016 г.) следует, что смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания были отправлены ИП Шепиленко М.Н. в рамках договора № 15 от 01.06.2015 г., заключенного между ИП <...> (Исполнитель) и ИП Шепиленко М.Н. (Заказчик).

На основании изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ИП <...> признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –ИП Шепиленко М.Н.

Согласно п.2.4.6 договора № 15 от 01.06.2015 г. Заказчик обязуется получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений Заказчика, на получение абонентом таких сообщений Заказчика в порядке и в форме, предусмотренной применимым законодательством.

Согласно п.2.7 договора № 15 от 01.06.2015 г. Заказчик обязуется не использовать подключение к Технической системе Исполнителя для отправки СПАМа, информации содержащей ненадлежащую рекламу. Запрещается отправка информации, сообщений не соответствующих применимому законодательству о рекламе, в том числе текстов, содержащих предложения, информирование или рекламу, в том числе предназначенную неопределенному кругу лиц, доставленную абоненту и (или) пользователю без их предварительного согласия.

Кроме того, отправка смс-сообщений с рекламой вышеуказанного содержания ИП Шепиленко М.Н. подтверждается скриншотами личного кабинета ИП Шепиленко М.Н.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер<...> ; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РНІ», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер<...> ; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...>, является ИП Шепиленко М.Н. (адрес: <...>; адрес: <...>; ИНН: <...>; ОГРНИП: <...> ; дата регистрации в качестве ИП –<...>).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации,

является ненадлежащей.

Таким образом, рекламодателем – ИП Шепиленко М.Н. при распространении рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер<...> , нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 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 содержания: : «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученную 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер<...> ; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученную 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер<...> ; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученную 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученную 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...>, без его предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Шепиленко М.Н. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщений с рекламой содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN»; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF» «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM» «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!» «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML» на телефонный номер <...>.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 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.

Председатель Комиссии _____ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ О.В. Голубцова

_____ А.В. Тимошенко

**ПРЕДПИСАНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ в отношении ИП Шепиленко М.Н.**

05 августа 2016 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Голубцова О.В. - заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

на основании своего решения от 05.08.2016 г. по делу № 58 Р/2016 о признании ненадлежащей рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер<...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер<...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента гр. <...> и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 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. ИП Шепиленко М.Н. (адрес: <...>; адрес: <...>; ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>; дата регистрации в качестве ИП – <...>). **в течение месяца с момента получения предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщения с рекламой содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN»; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF» «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM» «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!» «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML» на номер<...>

2. ИП Шепиленко М.Н. письменно уведомить Краснодарское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания **в течение пяти дней с момента исполнения предписания** с приложением соответствующих доказательств.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ В.В.Оберемок

Члены Комиссии

_____ О.В. Голубцова

_____ А.В. Тимошенко