

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/43-2015

19 мая 2015 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/43-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее также – ИП <...>) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. 3129э от 31.03.2015) по факту направления на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «Скидки на квартиры! 1к.кв от 1,4 млн, 2к.кв.+отделка от 2,5 млн. т. 3852072» от: +79022284320, SMS-центр: +79023708299.

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без предварительного согласия на его получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи номер <...> принадлежит ресурсу нумерации ЗАО «Ярославль-GSM».

На запрос Омского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (вх. № 3665э от 14.04.2015) представлена информация, из которой следует, что указанные сообщения отправлены индивидуальным предпринимателем <...> в рамках действия договора от 17.12.2012 № б/н (далее – Договор).

Согласно условиям Договора Заказчик (ИП <...>) поручает, а Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг Заказчику: передача SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам.

При этом в силу пункта 3.1.2 указанного договора, ИП <...> обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама, т.е. смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов (п. 1.1.3 договора от 17.12.2012 № б/н).

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/43-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от ИП <...> и/или ЗАО «Ярославль-GSM», в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/43-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом от 22.04.2015 № 06-4167, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «адресат заберет отправление сам».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ИП <...> предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/43-2015.

Кроме того, Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 8.3 Договора при невыполнении Заказчиком (ИП <...>) п. 3.1.2., 3.1.3 настоящего договора, а также в случае использования канала связи Заказчиком для целей, не относящихся к предмету настоящего договора, Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») вправе в одностороннем порядке приостановить доступ Заказчика к оборудованию Исполнителя или расторгнуть Договор в одностороннем порядке.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора от 17.12.2012 № б/н, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщений на абонентский номер <...>.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 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 рекламу: «Скидки на квартиры! 1к.кв от 1,4 млн, 2к.кв.+отделка от 2,5 млн. т. 3852072», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 19 мая 2015 года.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/43-2015/1

19 мая 2015 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 19.05.2015 по делу № 06-10.1/43-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> посредством SMS-сообщений на абонентский номер гражданина <...> без получения его предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> в срок до 16 июня 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 18 июня 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/43-2015/2

19 мая 2015 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 19.05.2015 по делу № 06-10.1/43-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> посредством SMS-сообщений на абонентский номер гражданина <...> без получения его предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18) в срок до 16 июня 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ИП <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес гражданина <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Ярославль-GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 18 июня 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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.

