

РЕШЕНИЕ

№ 06-06/06-2019

14 февраля 2019 года

дело

город Омск

№ 055/05/18-31/2019

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-31/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее - ИП <...>, ИНН 550601700796, ОГРНИП 314554307600066) 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:

заявителя – <...>, извещенного надлежащим образом,

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

в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» - <...> (Доверенность от 30.01.2018 б/н),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления 28.12.2018 в 11:44 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «*Отогреем, заведем ВАШ АВТО Оплата после запуска! Недорого! 89293618778*» от отправителя <...>, смс-центр <...>;

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщений без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством 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.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер отправителя <...> принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ООО «Т2 Мобайл» (Омская область).

В ответ на запрос Омского УФАС России Омским филиалом ООО «Т2 Мобайл» (вх. 26/ДСП от 14.01.2019) представлена информация, из которой следует: «...По результатам проверки установлено, что 28.12.2018г. в 11:43 (по омскому времени) поступило смс-сообщение на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...>...»

...Сообщаем, что абонентский номер +<...>, с которого поступило смс-сообщение абоненту <...>, принадлежит индивидуальному предпринимателю (абоненту ООО «Т2 Мобайл» Омская область) - <...>...».

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

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») индивидуальный предприниматель <...>

является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Определением Омского УФАС России от 18.01.2019 в отношении ИП <...> было возбуждено дело № 055/05/18-31/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение о возбуждении дела № 055/05/18-31/2019 было направлено в адрес ИП <...> (<...>) заказным письмом от 18.01.2019 № 06-448, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64497326972056 хранится в почтовом отделении с пометкой «Неудачная попытка вручения» (24.01.2019, 11:23).

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.

На заседание Комиссии Омского УФАС России 14.02.2019 ИП <...> не явилась, о невозможности явки Омское УФАС России не уведомила.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ИП <...> предприняты достаточные меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-31/2019.

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

Согласно пункту 6.1.3 Условий оказания услуг связи ООО «Т2 Мобайл» Оператор связи вправе приостановить оказание услуг связи в случае, если Абонент причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам с использованием услуг Оператора, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих карт оплаты, использует телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов доступа в сети фиксированной связи и IP-телефонии, а также в иных случаях злоупотребления Абонентом правами, предоставленными по Договору, а также при нарушении Абонентом требований, установленных действующим законодательством, настоящими условиями, Правилами пользования телематическими услугами связи и услугами по передаче данных.

Аналогичное право Оператора на приостановление оказания услуг связи изложено в части 3 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», согласно которому в случае нарушения пользователем услугами связи требований, установленных настоящим Федеральным законом, правилами оказания услуг связи или договором об оказании услуг связи, в том числе нарушения сроков оплаты оказанных ему услуг связи, определенных условиями договора об оказании услуг связи, Оператор связи имеет право приостановить оказание услуг связи до устранения нарушения, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

В случае неустранения такого нарушения в течение шести месяцев со дня получения пользователем услугами связи от Оператора связи уведомления в письменной форме о намерении приостановить оказание услуг связи Оператор связи в одностороннем порядке вправе расторгнуть договор об оказании услуг связи, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы от ИП <...>, наличие Договора об оказании услуг связи б/н от 25.06.2014, заключенного между ООО «Т2 Мобайл» и ИП <...>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения 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 действия ИП <...> (ИНН 550601700796, ОГРНИП 314554307600066), выразившиеся в направлении 28.12.2018 в 11:44 часов в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения рекламного характера: «Отогреем, заведем ВАШ АВТО Оплата после запуска! Недорого! 89293618778» без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> и ООО «Т2 Мобайл» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 14 февраля 2019 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

№ 06-06/06-2019

14 февраля 2019 года

по делу

город Омск

№ 055/05/18-31/2019

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 14.02.2019 № 06-06/06-2019 по делу № 055/05/18-31/2019 о признании действий индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), выразившихся в направлении в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими 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 <...> (ИНН 550601700796, ОГРНИП 314554307600066, место жительства: <...>) в срок **до 28 февраля 2019 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части направления рекламной информации посредством использования телефонной связи на абонентский номер <...> гражданина <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы.

2. ООО «Т2 Мобайл» (ИНН 7743895280, место нахождения: <...>) в срок **до 28 февраля 2019 года** прекратить нарушение <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать поступление смс-сообщений с абонентского номера <...> на абонентский номер <...> гражданина <...>.

3. ИП <...> и ООО «Т2 Мобайл» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 01 марта 2019 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.

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>