

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/91-2013

1 октября 2013 г.
г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/91-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Абсолют» (далее - Общество) рекламы по сетям электросвязи, 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 ООО «Абсолют», по извещению которого Омским УФАС России предприняты все необходимые меры,

в отсутствие представителя ЗАО «Пенза-GSM», извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Ульяновского УФАС России поступило заявление физического лица, в котором указано, что 30.05.2013 в 11 часов 00 минут (по местному времени) на абонентский номер <...> поступила рекламная информация следующего содержания: «Ура! Новая выгодная ставка от 1,5%! Возьми займ от 1000 руб. 88005055003». В графе отправитель указано, что сообщение поступило от «003-ZAIM».

При этом заявитель указывает, что своего согласия на получение рекламы от «003-ZAIM» либо иного лица он не давал.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

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

Согласно детализации оказанных услуг за 30.05.2013, на телефонный номер заявителя поступило SMS-сообщение с телефонного номера +79023700508, принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «СМАРТС».

Как следует из ответа ОАО «СМАРТС», согласно «технической документации номер <...> принадлежит номерной емкости закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Пенза-GSM».

На запрос Омского УФАС России, ЗАО «Пенза-GSM» дало пояснение, из которого следует, что «в соответствии с нормативными документами о выделении ресурса нумерации, номер <...> закреплен за СМС-центром ЗАО «Пенза-GSM», следовательно, любой абонент сети подвижной связи Компании, который отправляет СМС-сообщение, отправляет его на номер СМС-центра, который в последующем доставляет его до СМС-центра оператора, осуществляющего обслуживание адресата. Таким образом, в любом доставленном сообщении, в технической информации об отправителе всегда будет указан номер шлюза (СМС-центра 89023700508)...».

Согласно данным, полученных посредством сертифицированной системы мониторинга сигнальных линков Tekeles, в указанный в запросе временной промежуток, заявителю было передано СМС-сообщение, отправленное ООО «Абсолют» ИНН 5504236692, 644042, г. Омск, ул. Учебная д.76 оф.23, <...>).

Между ООО «Абсолют» и ЗАО «Пенза-GSM» заключен договор № 18-05-24 от 22.02.2013г.

В рамках п. 2.1. указанного выше договора, Исполнитель (ЗАО «Пенза-GSM»), передает СМС – сообщения, полученные от Заказчика ...(ООО «Абсолют»), в соответствии с п.3.1.1 Заказчик обязуется предоставить Исполнителю СМС-Сообщения... .

В соответствии с п. 4.2. Заказчик рассылает СМС-сообщения только тем адресатам, которые в форме, предусмотренной действующим законодательством РФ, выразили свое согласие на получение рекламных сообщений».

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России, изучив материалы дела № 06-10.1/91-2013, пришла к выводу о том, что рекламораспространителем вышеуказанной информации является ООО «Абсолют» и именно в его действиях содержатся признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно выписке из региональной базы данных ЕГРЮЛ юридическое лицо ООО «Абсолют» зарегистрировано по адресу: 644042, г.Омск, ул. Учебная, д.76, оф.23.

Ранее, Омским УФАС России в отношении Общества были возбуждены дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/77-2013, № 06-10.1/78-213, однако при рассмотрении указанных дел было установлено, что Общество по юридическому адресу не располагается, процессуальные документы, направленные по адресу места нахождения ООО «Абсолют» были возвращены ФГУП «Почта России» с пометкой: «отсутствие адресата по указанному адресу».

По указанному факту Омским УФАС России в адрес Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области была направлена информация для проведения проверки и принятия мер соответствующего реагирования (возбуждения дела по статье 14.25 КоАП РФ) в отношении ООО «Абсолют».

Определением от 10 сентября 2013 года Омским УФАС России было возбуждено дело № 06-10.1/91-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Абсолют», рассмотрение которого было назначено на 01.10.2013.

Вместе с тем, на рассмотрение дела № 06-10.1/91-2013 законный представитель ООО «Абсолют» не явился, каких-либо заявлений и ходатайств не направил, запрошенных Омским УФАС России документов не представил, определение от 10.09.2013 Общество не получило в связи с его отсутствием по юридическому адресу.

Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что Омским УФАС России предприняты все необходимые меры для обеспечения надлежащего уведомления ООО «Абсолют» по адресу, указанному в ЕГРЮЛ.

Рассмотрев материалы дела, пояснения ЗАО «Пенза-GSM» Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что распространение ООО «Абсолют» вышеуказанной рекламной информации по сетям электросвязи без предварительного согласия гр. <...> является нарушением требования, установленного [частью 1](#) статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем, нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

Учитывая, что фактическое местонахождение ООО «Абсолют» не известно, по зарегистрированному местонахождению (юридическому адресу) Общество не находится, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что ЗАО «Пенза-GSM», являясь оператором сотовой связи, который предоставляет ООО

«Абсолют» техническую возможность (услугу) по распространению рекламы, имеет возможность прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, т.е. заблокировать СМС-рассылку рекламы, распространяемой с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» гр. <...> на ее абонентский номер <...>.

Учитывая вышеизложенное, 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 «Ура! Новая выгодная ставка от 1,5%! Возьми займ от 1000 руб. 88005055003», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <...> ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать оператору ЗАО «Пенза-GSM» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 01 октября 2013 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 № 06-10.1/91-2013

1 октября 2013 г.

г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. - начальник отдела рекламы,

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 01.10.2013 по делу № 06-10.1/91-2013 о признании рекламы, распространенной ООО «Абсолют» посредством смс - сообщений на абонентский номер гражданки <...> без получения предварительного согласия абонента, 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 «Пенза-GSM» (440071,г. Пенза, ул. Строителей, д.39А) в срок до 23 октября 2013 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать передачу СМС - сообщений рекламного характера в адрес абонента <...> до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Пенза-GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 25 октября 2013 года.

Предписание изготовлено в полном объеме 01 октября 2013 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

Т.П. Шмакова

Члены Комиссии:

А.А. Морозов

Е.А. Невойт