

РЕШЕНИЕ по делу № 367 Р/2014 в отношении ООО «Телеком»

30 декабря 2014 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.

Члены Комиссии:

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

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

рассмотрев дело № 367 Р/2014, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, рекламы содержания: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333», полученной 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...>, без предварительного согласия абонента,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 367 Р/2014 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Телеком»;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 367 Р/2014 заявителя – гр. <...>,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением

заявления гр. <...> (вх. № 4814 от 23.10.2014 г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 8861243433», полученной 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...>, без предварительного согласия абонента, Краснодарским УФАС России установлено следующее:

17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 8861243433» 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.

Как указано в заявлении гр. <...> предварительного согласия на получение рекламы он не давал.

Согласно информации, представленной оператором связи ОАО «МТС» (вх.№5251 от 21.11.2014 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 20086/7 от 06.11.2014 г.), номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение, принадлежит номерной емкости оператора связи ЗАО «Астрахань-GSM».

Из документов и материалов, представленных ЗАО «Астрахань-GSM» (вх.№ 5152 от 14.11.2014 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 20087/7 от 06.11.2014) следует, что номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение согласно дополнительному соглашению № 1 от 01 июля 2014 г. к договору № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. предоставлен ООО «Телеком», что подтверждается также копией лог-файла, предоставленного ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно п. 2.1.21 договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г., заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» (Исполнитель) и ООО «Телеком» (Заказчик), Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.

Краснодарским УФАС был направлен запрос о предоставлении информации (вх. № 21540/7 от 26.11.2014 г.) ООО «Телеком» (адрес:414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф.47; ИНН 3015102378; ОГРН 1143015001436).

ООО «Телеком» предоставило договор № СМС-3102/14 от 23.07.2014 г. (вх. № 5358 от 27.11.2014 г.), заключенный с ООО «Прометей».

Согласно п. 3.2.2. договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014 Заказчик (ООО «Прометей») обязан получить от адресата (непосредственно или через клиента заказчика), на телефон которого планируется отправка смс-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение смс-сообщений.

Согласно п.3.2.3 договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014 Заказчик обязан любым доступным способом довести до сведения получателя смс-сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат сообщения может отказаться от дальнейшего получения рассылки смс-сообщений

Однако из представленного ООО «Телеком» договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014 г. не следует, что ООО «Прометей» отправляло гр. <...> смс-сообщение с рекламой содержания: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333», полученное 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на телефонный номер <...> (не представлены: копии лог-файла, платежные документы и т.д.)

Определением Краснодарского УФАС России в отношении ООО «Телеком» было возбуждено дело №367 Р/2014 от 05.12.2014 г. по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Рассмотрение дела № 367 Р/2014 было назначено на 30.12.2014 г. в 11 часов 00 минут. 30.12.2014 г. на рассмотрение дела № 367 Р/2014 г. в назначенное время заявитель - <...>, а также лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Телеком» не явились. В материалах дела присутствуют доказательства надлежащего уведомления гр. <...> и ООО «Телеком».

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 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: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333» полученной 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...>, является ООО «Телеком».

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

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»

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

Таким образом, рекламораспространителем – ООО «Телеком» при распространении рекламы содержания: *«Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333»*, полученной 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...>, 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: *«Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333»*, полученную 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...>, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщения с рекламой содержания: *«Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333»*.

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 изготовлено в полном объеме **19 января 2015 г.**

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

Председатель Комиссии

_____ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ Н.С. Нудной

_____ А.Н. Мигунова

_____ А.В. Тимошенко

ПРЕДПИСАНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

19 января 2015 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.

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

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

на основании своего решения от 19.01.2015 г. по делу № 367 Р/2014 о признании ненадлежащей рекламы содержания: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333», полученной 17.10.2014 г. в 14 часов 58 минут на номер абонента <...> 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. ООО «Телеком» (адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф.47; ИНН 3015102378; ОГРН 1143015001436) **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: «Своя кв-ра Краснодар 9600р. в мес. 214-ФЗ ипотека мат.кап. 88612434333».

2. ООО «Телеком» 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

_____ Н.С. Нудной

_____ А.Н. Мигунова

_____ А.В. Тимошенко