

РЕШЕНИЕ

11 марта 2013 г.

г. Краснодар

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

...

рассмотрев дело № 33Р/2013 от 18.02.2013г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем Ф... по сетям электросвязи 01.12.2012г. в 15:03 часов на номер абонента ... смс-сообщения с рекламой содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»*, без предварительного согласия абонента с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ИП Ф.,

в отсутствие заявителя С. (в материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

17.12.2012г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление гражданина С. по электронной почте о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы 01.12.2012г. в 15:03 часов посредством смс - сообщения на номер абонента ... содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»*.

Указанная реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Заявителем были представлены фотоматериалы указанной рекламы, договор о предоставлении услуг связи от ... на абонентский номер ..., детализация сообщения по номеру ... за 01.12.2012г.

Рассмотрев заявление и представленные материалы, 18.02.2013г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 33Р/2013 в отношении ИП Ф. по факту распространения 01.12.2012г. в 15:03 часов на номер абонента ...

посредством смс-сообщения рекламы содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»* без его предварительного согласия с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

При рассмотрении дела № 33Р/2013 Комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

01.12.2012г. в 15:03 часов на номер абонента ... через оператора связи ОАО «Вымпелком» (центр сообщений номер <...>) посредством смс-сообщения была распространена реклама содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»*.

При этом указанная реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно договору о предоставлении услуг связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы» от ..., абонентом телефонного номера ... является С.

27.12.2012г. Краснодарским УФАС России, был направлен запрос ОАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, отправившем 01.12.2012г. в 15:03 часов смс-сообщение содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»* на номер абонента ...

Согласно письму ОАО «ВымпелКом» номер <...> с которого было отправлено смс-сообщение 01.12.2012г. через оператора связи ОАО «ВымпелКом» (центр сообщений номер <...>) выделен ООО «Лоджик Телеком» в соответствии с условиями Договора об оказании услуг связи «Билайн» № ... от ... и Дополнительного соглашения № ... от ..., по которым ОАО «ВымпелКом» оказывает ООО «Лоджик Телеком» услугу «Корпоративные SMS сервисы». Одним из существенных условий дополнительного соглашения на услугу «Корпоративные SMS сервисы» является получение клиентом от пользователей, которым клиент намерен осуществлять смс-рассылку письменного согласия на получения смс-рассылки. Обязательство ООО «Лоджик Телеком» получать документально подтвержденное согласие абонентов на получение смс-сообщений, закреплено в п. 4.18 Дополнительного соглашения № ... от ...

21.01.2013г. Краснодарским УФАС России, направлен запрос ООО «Лоджик Телеком» о предоставлении договора об оказании услуг связи, заключенного ООО «Лоджик Телеком» с абонентом, отправившим 01.12.2012г. в 15:03 часов смс-сообщение на номер абонента ... с документальным подтверждением наличия письменного согласия абонента номера ... на получение указанного смс-сообщения.

24.01.2013г. ООО «Лоджик Телеком» представило в Краснодарское УФАС России письмо по электронной почте, согласно которому отправителем смс-сообщения содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»* является контрагент ООО «Лоджик Телеком» под учетным номером 21235 - индивидуальный предприниматель Ф., действующий в рамках дилерского соглашения, контракта и профильного договора. Согласно контракту № ... предоставления услуг доступа к системе передачи данных от ... ИП Ф. был предоставлен доступ к программно-аппаратному комплексу ООО «Лоджик Телеком» для автоматической трансляции сообщений оператору связи без оценки их смыслового содержания. Сообщения, формируемые ИП Ф., направляются через программно-аппаратный комплекс ООО «Лоджик Телеком» для самостоятельной работы с отправкой смс-рассылок».

05.03.2013г. ИП Ф. представил в Краснодарское УФАС России договор оказания услуг № ..., заключенный между ИП К. и ИП Ф., в соответствии с которым осуществлялась рассылка смс-сообщения, а также объяснения ИП Ф., из которых следует, что номер абонента ... был ошибочно включен им в базу данных абонентов, давших согласие на получение смс-сообщений рекламного характера. Причиной такого включения стала техническая ошибка сотрудника, осуществляющего ручное формирование баз данных абонентов для осуществления рассылки.

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

Следовательно, вышеуказанная реклама, распространяемая ИП Ф. посредством смс-сообщения, является ненадлежащей.

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

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При рассмотрении дела № 33Р/2013 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что рекламораспространителем рекламы содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»*, отправленной в виде смс-сообщения на номера абонента ... 01.12.2012г. в 15:03 часов, является индивидуальный предприниматель Ф.

Таким образом, рекламораспространителем ИП Ф. при распространении по сетям электросвязи в виде смс – сообщения рекламы содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»* 01.12.2012г. в 15:03 часов на номер абонента ... без его предварительного согласия, нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания: *«Мебель без денег в СБС. Рассрочка до 2-х лет! Донская/Гагарина, 2551515»*, распространяемую индивидуальным предпринимателем Ф. в виде смс – сообщения по сетям электросвязи на номер абонента ..., поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Ф. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному Краснодарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «11» марта 2013 года.

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