

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/60-2018

30 октября 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 06-06/60-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> 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 – <...>, извещенной надлежащим образом,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданки <...>, в котором указано, что 05.07.2018 в 16:05 часов на ее абонентский номер <...> поступило смс-сообщение рекламного характера: «Вам одобрен заём до 15 тыс.руб. WEBBANKIR получить тут: <http://pgbq.ru>» от отправителя BankExpert.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу 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 информации ООО «СМС Трафик», инициатором рассылки указанного смс-сообщения является ООО «Т2 Мобайл» в рамках Договора № 650/15 от 01.12.2015, заключенного между ООО «СМС Трафик» и ООО «Т2 Мобайл».

На запрос Омского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» представлена информация, из которой следует: «По результатам проверки установлено, что 05.07.2018 в 16:05

абоненту <...> поступило входящее смс-сообщение от отправителя «BankExpert».

Направление данного смс-сообщения от отправителя (псевдонима) «BankExpert» осуществлялось в рамках подключенной абонентом +79507448061 услуги «Бизнес-SMS».

Абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +79507448061, за которым закреплен псевдоним «BankExpert», принадлежит ИП <...>, копия договора прилагается (Приложение № 1).

ИП <...> был ознакомлен и выразил свое согласие на условия предоставления услуги «Бизнес-SMS».

Согласно пункту 5.1 условий оказания услуги «Бизнес-SMS», размещенных на сайте <https://chelyabinsk.tele2.ru/business/business-sms>, отправляя SMS в рамках услуги «Бизнес-SMS», ИП <...> подтверждает, что абоненты, которым адресованы смс-сообщения, дали предварительное согласие на их получение от имени ИП <...>.

Таким образом, обязательство получения документального подтверждения согласия абонента на получение смс-сообщений возложено на отправителя рекламного смс-сообщения – ИП <...>....».

Определением Омского УФАС России от 08 октября 2018 года в отношении ИП <...> возбуждено дело № 06-06/60-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение о возбуждении дела № 06-06/60-2018 было направлено ИП <...> по адресу его места жительства <...> заказным письмом от 08.10.2018 № 06-8724, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029497112 получено адресатом 13.10.2018, 15:05. Таким образом, ИП <...> надлежащим образом был уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/60-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 рекламодатель.

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

На основании вышеизложенного, рассмотрев материалы дела, 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 <...> без получения предварительного согласия абонента <...> на получение рекламной информации.

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 <...>, выразившиеся в направлении 05.07.2018 в 16:05 часов в адрес гражданки <...> смс-сообщения «Вам одобрен заём до 15 тыс.руб. WEBBANKIR получить тут: <http://pgbq.ru>» без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ИП <...> 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 30 октября 2018 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 № 06-06/60-2018

30 октября 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 30.10.2018 по делу № 06-06/60-2018 о признании действий индивидуального предпринимателя <...>, выразившихся в направлении в адрес гражданки <...> рекламного смс-сообщения без получения 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 <...> в срок до 22 ноября 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством смс-сообщений в адрес гражданки <...> до получения ее предварительного согласия на получение рекламы.

2. ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок до 23 ноября 2018 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.