

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/26-2015

08 апреля 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/26-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее – ООО «СМС-центр») 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 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, юридический адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенной надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступили заявления физических лиц по фактам распространения SMS-рекламы без согласия абонентов, а именно:

1. Заявление гражданки <...> по фактам направления на ее абонентский номер <...> следующих смс-сообщений:

- 22.01.2015 в 13:22 часов с текстом: «Деньги под залог, экспересс-кредит, автокредит! Низкий % 478-449», отправитель указан: +79022273310 (SMS-центр +79023708299);

- 01.02.2015 в 12:13 часов с текстом: «Куплю холодильники, стиральные машины, ванны, батареи, двери, 49-17-57», отправитель указан +79022284546 (SMS-центр +79023708299);

- 17.02.2015 в 12:45 часов с текстом: «Шкаф-купе за 4 дня по старой цене от произв-ля, lider-plus55.ru, 381-031», отправитель указан +79022273386 (SMS-центр +79023708299).

2. Заявление гражданина <...> по факту направления 17.02.2015 в 12:06 часов на его абонентский номер <...> SMS-сообщения: «ЗАЙМЫ ВСЕМ Низкий % Выгодные условия тел. 638-100, 637-173», отправитель указан +79022273921 (SMS-центр: +79023708299).

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

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

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru) номера отправителей SMS-рекламы: +79022273310, +79022284546, +79022273386, +79022273921 принадлежат номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Ярославль - GSM» (г. Ярославль).

Из информации ЗАО «Ярославль-GSM» следует, что отправка вышеуказанных SMS-сообщений осуществлена ООО «СМС-центр» в рамках действия договора от 01.08.2014 № 1411 (далее – Договор).

Из положений вышеуказанного Договора следует, что ООО «СМС-центр» (Заказчик) поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) берет на себя обязательства по передаче SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1.2. Договора ООО «СМС-центр» обязуется не использовать подключение к оборудованию для организации СПАМА (т.е. рассылки SMS-сообщений рекламного характера без предварительного согласия Абонентов).

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») ООО «СМС-центр» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/26-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие Кузьмич А.В. и Южакова А.В. на получение рекламы от ООО «СМС-центр», ЗАО «Ярославль-GSM» либо иного лица в адрес Омского УФАС России представлено не было.

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

В соответствии с пунктом 8.2. Договора ЗАО «Ярославль-GSM» вправе приостановить доступ ООО «СМС-центр» к своему оборудованию либо

расторгнуть Договор в одностороннем порядке в случае неисполнения Заказчиком обязанности, предусмотренной пунктом 3.1.2. Договора.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора предоставления услуг от 01.08.2014 № 1411, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «СМС-центр» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщений на номера абонентов <...> и <...>.

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 рекламу:

- «Деньги под залог, экспереcc-кредит, автокредит! Низкий % 478-449»;

-«Куплю холодильники, стиральные машины, ванны, батареи, двери, 49-17-57»;

- «Шкаф-купе за 4 дня по старой цене от произв-ля, lider-plus55.ru, 381-031», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гр. <...> (абонента <...>),

а также рекламу: «ЗАЙМЫ ВСЕМ Низкий % Выгодные условия тел. 638-100, 637-173», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гр. <...> (абонента <...>), ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «СМС-центр» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 08 апреля 2015 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 № 06-10.1/26/1-2015

08 апреля 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 08.04.2015 по делу № 06-10.1/26-2015 о признании рекламы, распространенной ООО «СМС-центр» посредством смс - сообщений на телефонные номера гр. <...> (абонента <...>) и гр. <...> (абонента <...>) без получения их предварительного согласия, 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. ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8) в срок до 05 мая 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адреса гр. <...> (абонента <...>) и гр. <...> (абонента <...>) до получения доказательств их предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ООО «СМС-центр» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 07 мая 2015 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/26/2-2015

08 апреля 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 08.04.2015 по делу № 06-10.1/26-2015 о признании рекламы, распространенной ООО «СМС-центр» посредством смс - сообщений на телефонные номера гр. <...> (абонента <...>) и гр. <...> (абонента <...>) без получения их предварительного согласия, 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 «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, юридический адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18) в срок до 05 мая 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адреса гр. <...> (абонента <...>) и гр. <...> (абонента <...>) до получения доказательств их предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ЗАО «Ярославль - GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 07 мая 2015 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.