

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-71-13)

31.07.2013г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

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

<...>

рассмотрев материалы дела № Р-71-13, возбужденного по обращению заявителя гр.<...>, по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений от отправителя PSYHOLOGIYA, рекламодатель – ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

08.05.2013г. управлением Федеральной антимонопольной службы по РБ возбуждено дело №Р-71-13 (исх.№6/4867 от 08.05.2013г.) по обращению заявителя (вх.№3560 от 11.03.2013г.), по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <...>, посредством смс-сообщений рекламного характера:

- 01.03.2013 16:41 PSYHOLOGIYA «Инд.Коучинг-консульт.: Выйти замуж, межличностные отношения 89272383380»;

- 25.02.2013 15: 56 От PSYHOLOGIYA Даосс Алхимия Цигун, Тело, Дух, Психология Тренинг-семинар 89272383380», рекламодатель – ИП <...>.

Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера 8-917-411-72-23, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

17.05.2013г. в Башкортостанское УФАС России от заявителя гр/ <...> поступило письмо (вх.№6978 от 17.05.2013г.) о даче согласия на обработку всех своих персональных данных (сведений).

30.05.2013г. Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение рассмотрение дела №Р-71-13 отложить на другую дату.

14.06.2013г. от ИП <...> представлены письменные объяснения (вх.№8397 от 14.06.2013г.) о том, что : «...Согласно детализации исходящих смс-сообщений, никаких сообщений на номер заявителя отправлено не было».

27.06.2013г. в управление поступила информация от заявителя (вх. №9071 от 27.06.2013г.). ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступала.

16.07.2013г. в управление от ИП <...> поступило ходатайство (вх. №10097 от 16.07.2013г.) о рассмотрении дела №Р-71-13 без его участия. Ходатайство удовлетворено.

16.07.2013г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено следующее. Согласно детализации вызовов, представленной заявителем, 25.02.2013г. в 15.53 смс-сообщение было направлено с номера +7 902 370 80 85, 01.03.2013г. в 16.38 смс-сообщение было отправлено с номера +7 902 370 80 60. номер <...> 902 370 80 85 и номер <...> 902 370 80 60 зарегистрированы за оператором связи ОАО «Средневожжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (443013, г.Самара, Ул.Дачная, д.2 корпус 2). Комиссией принято решение о привлечении ОАО «Средневожжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (443013, г.Самара, Ул.Дачная, д.2 корпус 2) к рассмотрению данного дела в качестве заинтересованного лица. Принято решение рассмотрение дела №Р-71-13 отложить для получения объективной и полной информации на 24.07.2013г. в 12.00.

23.07.2013г. в Башкортостанское УФАС России от ОАО «СМАРТС» поступили

письменные объяснения (вх.№10441 от 23.07.2013г.) о том, что: «...компания ОАО «СМАРТС» провела расследование по факту отправки рекламных СМС-сообщений с смс-центра 8-902-370-80-60, 8-902-370-80-85. По представленной в письме информации было установлено, что СМС-сообщения были отправлены ООО «КОРСА» (450106, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1), с которой у ОАО «СМАРТС» заключен договор <...> В рамках предоставления услуг по договору <...> ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию СМС-центра по smpp-протоколу, далее информационную СМС-рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п.3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы Заказчика ОАО «СМАРТС» не известен...».

Так же ОАО «СМАРТС» представлены копии документов (вх.№10441 от 23.07.2013г.), а именно: свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 21.04.2000г.; устав ОАО «СМАРТС» от 22.02.2008г.; свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц о юридическом лице, зарегистрированном до <...>, <...>

24.07.2013г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией принято решение о привлечении ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Менделеева, д.149, 2 этаж) к рассмотрению данного дела в качестве заинтересованного лица.

30.07.2013г. в Башкортостанское УФАС России от ОАО «СМАРТС» поступили письменные объяснения (вх.№10752 от 30.07.2013г.) о том, что смс-сообщения рекламного характера были отправлены с смс-центра 8-902-370-80-60, 8-902-370-80-85. По предоставленной в письме информации было установлено, что смс-сообщения были отправлены ООО «КОРСА» (450106, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1), с которой у ОАО «СМАРТС» заключен договор <...> В рамках предоставления услуг по договору <...> ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, далее информационную смс-рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п.3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы Заказчика ОАО «СМАРТС» не известен.

Так же от ОАО «СМАРТС» поступили копии документов (вх.№10752 от 30.07.2013г.), а именно: свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации <...>; Устав ОАО «СМАРТС» от 22.02.2008г.; свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц о юридическом лице, <...>; договор <...>.

31.07.2013г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно представленных документов, рекламораспространителем по делу №Р-71-13, является ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1). Таким образом, Комиссией принято решение заменить лицо, с ИП <...> на ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа,

ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1).

Анализ представленных материалов дела №Р-71-13 показал, что согласно представленным документам (информации) (вх.№10752 от 30.07.2013г.), а именно: договора <...> от 16.08.2013г. между ОАО «СМАРТС» (Исполнитель) и ООО «КОРСА» (Заказчик), предметом которого является оказание услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса Исполнителя; а так же, письменных объяснений от ОАО «СМАРТС» (вх.№10752 от 30.07.2013г.) о том, что «смс-сообщения рекламного характера были отправлены с смс-центра 8-902-370-80-60, 8-902-370-80-85. По предоставленной в письме информации было установлено, что смс-сообщения были отправлены ООО «КОРСА» (450106, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1), с которой у ОАО «СМАРТС» заключен договор <...>. В рамках предоставления услуг по договору <...> ОАО «СМАРТС» организует партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, далее информационную смс-рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п.3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы Заказчика ОАО «СМАРТС» не известен», рекламодателем является ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1).

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама приходящая на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений посредством смс-сообщений рекламного характера:

- 01.03.2013 16:41 ПСИХОЛОГИЯ «Инд.Коучинг-консульт.: Выйти замуж, межличностные отношения 89272383380»;

- 25.02.2013 15: 56 От ПСИХОЛОГИЯ Даосс Алхимия Цигун, Тело, Дух, Психология Тренинг-семинар 89272383380», рекламодатель – ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1), размещена с нарушением часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно детализации вызовов на номер телефона <...> представленной заявителем (вх.№9071 от 27.06.2013г.) данные смс-сообщения вышеуказанного

содержания, были отправлены 25.02.2013г. и 01.03.2013г. Информация о дальнейшей рассылке данных смс-сообщений, в управление не поступало. Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 06.08.2013г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Заменить лицо, в действие которого возбуждено дело №Р-71-13 с ИП<...> на ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1).

2.Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений посредством смс-сообщений рекламного характера:

- 01.03.2013 16:41 PSYHOLOGIYA «Инд.Коучинг-консульт.: Выйти замуж, межличностные отношения 89272383380»;

- 25.02.2013 15: 56 От PSYHOLOGIYA Даосс Алхимия Цигун, Тело, Дух, Психология Тренинг-семинар 89272383380», рекламораспространитель – ООО «КОРСА» (РБ, г.Уфа, ул.Ст.Кувыкина, д.25, корп.1), так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что данная реклама была отправлена один раз, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 06.08.2013г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.