

РЕШЕНИЕ

26.03.2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 2063/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой связи физического лица рекламного сообщения в виде СМС без его на то согласия, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие заявителя;

в присутствии представителя ООО «Акар» по доверенности – <...>,

УСТАНОВИЛА:

18.09.2014г. (вх. № 18671) в Ростовское УФАС России поступило обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на ее телефонный номер сотовой связи (<...>) 01.08.2014г. в 14:48 СМС-сообщения рекламного характера без ее на то согласия, содержащего следующую информацию: «Финальное предложение от автоцентра АКАР! Осталось 40 автомобилей Opel&Chevrolet по специальным ценам! Только до 15 августа 8(863)206-7-555», отправитель: «+79022295469».

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило через СМС-центр +79023708299.

После отложений в рассмотрении настоящего дела, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «Акар».

Данный вывод основан на письменных пояснениях ИП <...>, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было отправлено ООО «Акар» на основании Договора о предоставлении услуг № 199 от 26.05.2014г. (далее – Договор). В соответствии с Договором ИП <...> предоставляет ООО «Акар» в пользование программное обеспечение, находящееся по адресу my.1000sms.ru для отправки СМС-сообщений.

23.03.2015г. (вх. № 4228) ООО «Акар» представило в Ростовское УФАС России письменные пояснения, согласно которым в целях уведомления о специальном ценовом предложении на автомобили ООО «Акар» 01.08.2014г. на телефонный номер <...> направлено СМС-сообщение.

ООО «Акар» представлена Анкета о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработке персональных данных, заполненная Клиентом 08.06.2013г., в которой Клиент (<...>), указав номер Заявителя – <...>, дает согласие на получение информации об услугах, акциях, предложениях ООО «Акар» в виде СМС-сообщений на указанный в Анкете номер сотового телефона.

Вместе с тем фигурирующие в анкете сведения об абоненте <...> не совпадают с имеющимися в деле данными о Заявителе (Ф.И.О.).

Также ООО «Акар» сообщается, что Заявитель стал обладателем абонентского номера <...> только с 31.12.2014г. В этой связи, Обществом заявлено ходатайство о необходимости истребования у оператора ОАО «МегаФон» сведений о владельце абонентского номера <...>.

26.03.2015г. на заседании Комиссии Ростовского УФАС России представитель ООО «Акар» поддержала позицию, изложенную ранее в письменных пояснениях.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, выслушав представителя ООО «Акар», пришла к следующим выводам.

На номер телефона <...> принадлежащий гр. <...>, 01.08.2014г. в 14:48 поступило рекламное СМС-сообщение.

Ходатайство ООО «Акар» об истребовании у ОАО «МегаФон» сведений о владельце абонентского номера <...> отклонить, поскольку в материалах дела имеются письменные пояснения ОАО «МегаФон», согласно которым номер телефона <...> выделен гр. <...> по Договору об оказании услуг связи № w00137987 от 31.05.2009г.

При этом гр. <...> не давала согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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.

При этом, рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рассылка данного СМС-сообщения на номер <...> производилась с номера +79023708299, который предоставлен в пользование ООО «Акар» на основании Договора, заключенного с ИП <...>

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии гр. <...> на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, Заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ООО «Акар» рекламы на номер мобильного телефона абонента сотовой связи без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Акар», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера +79023708299.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный Заявителя, в этой связи Ростовское УФАС России считает необходимым выдать ООО «Акар» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Финальное предложение от автоцентра АКАР! Осталось 40 автомобилей Opel&Chevrolet по специальным ценам! Только до 15 августа 8(863)206-7-555», поступившую 01.08.2014г. в 14:48 на телефонный номер сотовой связи физического лица <...> в виде СМС-сообщения без предварительного согласия абонента ненадлежащей, поскольку в ней

нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Акар» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30.03.2015г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 257/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

26.03.2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

на основании своего решения от 26.03.2015г. по делу № 2063/04 о признании ненадлежащей рекламы направленной на телефонный номер сотовой связи гр. <... > 01.08.2014г. в 14:48 в виде СМС-сообщения рекламного характера без ее на то согласия, содержащего следующую информацию: «Финальное предложение от автоцентра АКАР! Осталось 40 автомобилей Opel&Chevrolet по специальным ценам! Только до 15 августа 8(863)206-7-555», поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Акар» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы любого содержания, по сетям электросвязи на номер телефона <...> без предварительного согласия адресата на ее получение.

2. ООО «Акар» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1 и 2 настоящего предписания до 24.04.2015г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с п. 2.4. ст. 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 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.