

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/61-2013

09 июля 2013 года
г. Омск

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

председатель Комиссии – Иванченко О.И., и.о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы;

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/61-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...>(далее – ИП <...>) рекламы по сетям электросвязи, 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 индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 550409003207, ОГРН 307550405300052), извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (вх. № 6223 от 28.06.2013) поступило заявление гражданина <...> и другие материалы дела по факту распространения несанкционированной SMS -рассылки.

В заявлении указано, что 19.01.2013 в 23:35 на его мобильный номер (+79171863407) поступило sms - сообщение с рекламной информацией: «Поездки по городу от 60 р. тел:217777 МEG 0271 БИЛ 0585 МТС 0807 Беспл. Зв.».

В графе отправитель было указано, что сообщение поступило от «Везет».

При этом заявитель указывает, что своего согласия на получения какой-либо рекламной информации от «Везет» либо иных лиц он не давал.

Согласно части 1 статьи 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Астраханским УФАС России установлено, что реклама на абонентский номер <...> была отправлена с номера +79020980276 SMS-центра ЗАО «Волгоград-GSM», а также что рекламодателем является индивидуальный предприниматель <...>. Данный факт подтверждается договором об оказании услуг от 14.02.2013 № 14022012, заключённым между ООО «Крафт Телеком» и ИП <...> (г. Омск).

Согласно условиям вышеуказанного договора, ООО «Крафт Телеком» предоставляет ИП <...> техническую возможность (создание необходимых условий) формировать и отправлять SMS-сообщения, т.е. производить рекламную рассылку. При этом ИП <...> самостоятельно, т.е. без какого-либо участия исполнителей, определяет содержание указанных SMS-сообщений, а также их получателей (абонентов).

В силу раздела 4 договора № 14022012, ИП <...> принимает на себя обязательства не использовать подключение к технической базе ООО «Крафт Телеком» для отправки SMS-сообщений 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 рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, положения вышеуказанного договора № 14022012 рекламодателем информации «*Поездки по городу от 60 р. тел:217777 МEG 0271 БИЛ 0585 МТС 0807 Беспл. Зв.*» является ИП <...>.

В пункте 28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», указано, что *«согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя»*.

Вместе с тем, в Омское УФАС России ИП <...> каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие гражданина <...> (+79171863407) на получение рекламы от ИП <...> представлено не было.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что

распространение индивидуальным предпринимателем <...> рекламной информации: «Поездки по городу от 60 р. тел:217777 МEG 0271 БИЛ 0585 МТС 0807 Беспл. Зв.» по сетям электросвязи без предварительного согласия гр. <...> является нарушением требования, установленного частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая вышеизложенное, 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 «Поездки по городу от 60 р. тел:217777 МEG 0271 БИЛ 0585 МТС 0807 Беспл. Зв.», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (+79171863407) ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением 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 должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

Решение изготовлено в полном объеме 09 июля 2013 года.

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

Председатель Комиссии
О.И. Иванченко

Члены Комиссии:
А.А. Морозов

Е.А. Цынгалова
Е.А. Невоит
С.М. Ланшаков

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/61-2013

09 июля 2013 года
г. Омск

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

председатель Комиссии – Иванченко О.И., и.о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Невоит Е.А. - специалист-эксперт отдела рекламы;

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 09.07.2013 по делу № 06-10.1/61-2013 о признании действий по рассылке SMS-сообщений на абонентский номер гражданина <...> (+79171863407) по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонента, 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 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН 550409003207, ОГРН 307550405300052) в срок до 23 июля 2013 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить рассылку рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 25 июля 2013 года.

Предписание изготовлено в полном объеме 09 июля 2013 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.

Председатель Комиссии
О.И. Иванченко

Члены Комиссии:
А.А. Морозов
Е.А. Цынгалова
Е. А. Невойт
С.М. Ланшаков