

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-86-13)

02.08.2013г.

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-86-13, возбужденного по материалам дела №116-Р-05-12 поступившего по подведомственности от Управления федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (вх.№8160 от 10.06.2013г.), по поводу распространения 04.08.2012г. в 12:00 (время московское) рекламы: «Пришла суббота, на пляж охота! Заказ такси 21-77-77», приходящей на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений, рекламодатель – ООО «Информация» (450077, РБ, г.Уфа, ул. Цюрупы, д.75),

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.

В Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан из Управления федеральной антимонопольной службы по Астраханской области поступили материалы дела №116-Р-05-12 (вх.№8160 от 10.06.2013г.) по поводу распространения 04.08.2012г. в 12:00 (время московское) рекламы следующего содержания: «Пришла суббота, на пляж охота! Заказ такси 21-77-77», приходящей на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений, рекламодатель – ООО «Информация» (450077, РБ, г.Уфа, ул.Цюрупы,

д.75).

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 распространённой 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 информации, представленной заявителем, 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.

В материалы дела ООО «Информация» представлены документы (вх.№3662 от 17.04.2013г.), из которых следует, что отправка рекламного смс-сообщения была осуществлена ООО «Информация» (450077, РБ, г.Уфа, ул. Цюрупы, д.75) в рамках договора оказания услуг №ДТ-К/012701 от 11.01.2012г.

19.06.2013г. представителем по доверенности б/н от 25.05.2013г. от ООО «Информация» <...> представлены объяснения (вх.№8634 от 19.06.2013г.) о том, что: «...По данным имеющимся у ООО «Информация» лицом, осуществившем отправки смс-сообщения содержания: «Пришла суббота на пляж охота! Заказ такси 21-77-77» абоненту <...> является ИП <...>, адрес регистрации: <...>

Так же от представителя по доверенности б/н от 25.05.2013г. от ООО «Информация» <...> были представлены копии следующих документов (вх.№8634 от 19.06.2013г.), а именно: договор об оказании услуг от 13.01.2012г.; договор №7 от 13.01.2012г.; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 29.09.2005г.; устав ООО «Информация» от 11.02.2011г.; решение №2 Единственного участника ООО «Информация» от 22.02.2012г.; свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 11.02.2011г.; свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 11.02.2011г.

19.06.2013г. Комиссией принято решение привлечь в качестве заинтересованного лица ИП <...> по делу №Р-86-13.

04.07.2013г. представитель ООО «Информация» и ИП <...>, на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении данных лиц о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

17.07.2013г. представитель ООО «Информация» и ИП <...>, на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении

данных лиц о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

02.08.2013г. в Башкортостанское УФАС России от ИП <...> были представлены письменные объяснения (вх.№10945 от 02.08.2013г.) о том, что смс-сообщение, направленное абоненту на номер телефона <...> «Пришла суббота на пляж охота...» было переслано при помощи ПАК (программно-аппаратный комплекс). Доступ к ПАК, позволяющему направлять смс-сообщения, ИП <...> имеет на основании договора с ООО «Информация». Смс-сообщения, номер абонента вводятся в ПАК вручную. Информацию о наличии/отсутствии согласия абонента <...> на получение информационных сообщений ИП <...> предоставить не может, так как с момента направления смс-сообщения прошло более полугода. После получения определения УФАС по РБ номер абонента <...> направившего жалобу включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента. Более на указанный номер <...> отправка смс-сообщений производится не будет.

Так же от ИП <...> представлены копии документов (вх.№10945 от 02.08.2013г.), а именно: свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 29.09.2005г.; договор б/н от 13.01.2012г.

02.08.2013г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно представленных документов, правильное наименование лица, в отношении которого возбуждено дело №Р-86-13, рекламодателем является ИП <...>, таким образом, Комиссией принято решение заменить лицо, с ООО «Информация» на ИП <...>.

Анализ представленных материалов дела №Р-86-13 показал, что согласно представленных документов (вх.№10945 от 02.08.2013г.), а именно: договора б/н от 13.01.2012г. между ИП <...> (Заказчик) и ООО «Информация» (Исполнитель), предметом которого является оказание услуги обеспечивающую техническую возможность ИП <...> (Заказчик) создавать и отправлять третьим лицам смс-сообщения; свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 29.09.2005г., а так же, письменных объяснений от ИП <...> (вх.№10945 от 02.08.2013г.) рекламодателем данной рекламы является ИП <...> Установлено, что данная рассылка производилась ИП <...> по договору на оказание рекламно-информационных услуг №б/н от 13.01.2012г. ИП <...> подтверждает факт отправки на номер <...> смс-сообщения при помощи ПАК (программно-аппаратный комплекс) в котором номер абонента вводятся вручную. Так же, согласно представленных объяснений от ИП <...> (вх.№10945 от 06.03.2013г.) после получения определения УФАС по РБ номер абонента <...> направившего жалобу включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет.

В ходе рассмотрения дела №Р-86-13 ИП <...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента <...> на номер которого поступала реклама путем sms-сообщений от ИП <...>

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

04.08.2012г в 12:00, рекламы следующего содержания: «Пришла суббота, на пляж охота! Заказ такси 21-77-77», рекламораспространитель- ИП <...>, 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 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 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 рекламораспространитель.

Согласно информации, представленной ИП <...>(вх.№10945 от 02.08.2013г.) после получения определения УФАС по РБ номер абонента <...> направившего жалобу включен в список лиц, подавших заявление о запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет. 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 02.08.2013г.

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 рекламе которой имеют место признаки нарушения законодательства о рекламе с ООО «Информация» на ИП <...>.

1.Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений 04.08.2012г в 12:00, рекламы следующего содержания: «Пришла суббота, на пляж охота! Заказ такси 21-77-77», рекламораспространитель- ИП <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что после получения определения УФАС по РБ номер абонента <...> направившего жалобу включен в список лиц, подавших заявление о

запрете смс-рассылки на номер абонента <...>. Более на указанный номер отправка смс-сообщений производится не будет, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. 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 07.08.2013г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.