

РЕШЕНИЕ

23.03.2015г.

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 № 1078/04 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 отсутствие законного представителя ООО «Море позитива», извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

29.04.2014г. (вх. № 8018) письмом ФАС России по подведомственности в Ростовское УФАС России было направлено обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (<...>) 26.04.2014г. в 17:14 СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Тур в Анапу на 9 мая. 3 танцпола, 7 dj, море развлечений, размещение в отеле «Гранд Прибой» 1-я линия, 3-х разовое питание «шведский стол». Стоимость 6500 р. Мест осталось мало: 298-40-22», отправитель: «+79512280602».

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило через СМС-центр +79029900003.

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 было принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «Море позитива».

Данный вывод основан на письменных пояснениях ИП <...>, согласно которым рассылка вышеуказанного СМС-сообщения осуществлялась ООО «Море позитива» на основании Договора предоставления услуг № 80000141354/1 от 01.01.2014г., заключенного с ИП <...>.

Письмо с определением об отложении рассмотрения дела (исх. № 3008/04 от 27.02.2015г.) направлено ООО «Море позитива» по юридическому адресу. Данное письмо получено 11.03.2015г. согласно почтовому уведомлению о вручении.

24.03.2015г. представители сторон на рассмотрение дела № 1078/04 не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО «Море позитива», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что ООО «Море позитива» не направило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

На номер телефона <...> сотового оператора «МегаФон», принадлежащий Заявителю, 26.04.2014г. в 17:14 поступило рекламное СМС-сообщение о предоставлении организацией туристских услуг.

При этом Заявитель не давал 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель 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 +79029900003, который предоставлен в пользование ООО «Море позитива» на основании Договора предоставления услуг № 80000141354/1 от 01.01.2014г. (далее – Договор), заключенного между ИП <...> (Исполнитель) и ООО «Море позитива»

(Заказчик).

Согласно предмету Договора Исполнитель предоставляет за плату Заказчику различного рода услуги в сфере связи, в том числе: рассылку СМС-сообщений. Для идентификации Заказчика в Системе Исполнителя Заказчику присваиваются индивидуальные № электронного счета и логин.

В соответствии с п. 3.1. Дополнительного соглашения № 1 к Договору Заказчик обязан в обязательном порядке получить от адресата (непосредственно или через Клиента Заказчика), на телефон которого планируется отправка СМС-сообщений с информацией Заказчика, письменное согласие на получение таких сообщений. Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение (п.3.3.).

Услуги по отправке СМС-сообщений осуществляются через «Личный кабинет» Заказчика. Заказчик заходит на сайт Исполнителя, вносит в телефонную книгу свою базу номеров адресатов, которым следует отправлять СМС-сообщения, а также указывает текст сообщения.

В данном случае ИП <...> лишь обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществлял непосредственно распространения рекламы, в связи с чем рекламораспространителем не является.

Рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя (в данном случае ООО «Море позитива»).

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 Заявителя на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

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

Таким образом, распространение ООО «Море позитива» рекламы на номер мобильного телефона абонента сотовой связи «МегаФон» 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 «Море позитива», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера +79029900003.

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 «Море позитива» и ИП <...> 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: «Тур в Анапу на 9 мая. 3 танцпола, 7 dj, море развлечений, размещение в отеле «Гранд Прибой» 1-я линия, 3-х разовое питание «шведский стол». Стоимость 6500 р. Мест осталось мало: 298-40-22», поступившую 26.04.2014г. в 17:14 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 «Море позитива» и ИП <...> 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 24.03.2015г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 251/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

23.03.2015г.

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 23.03.2015г. по делу № 1078/04 о признании ненадлежащей рекламы направленной на телефонный номер сотовой связи физического лица <...> 26.04.2014г. в 17:14 в виде СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Тур в Анапу на 9 мая. 3 танцпола, 7 dj, море развлечений, размещение в отеле «Гранд Прибой» 1-я линия, 3-х разовое питание «шведский стол». Стоимость 6500 р. Мест осталось мало: 298-40-22», 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 «Море позитива» 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. ИП <...> в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить передачу СМС-сообщений от отправителя «+79512280602» на телефонный номер <...>.
3. ООО «Море позитива» и ИП <...> 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.

