

РЕШЕНИЕ по делу № 06-10.1/27-2015 07 апреля 2015 года г. Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/27-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распро-странения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы, содержащей признаки на-рушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения, в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18), извещенного надлежащим образом, в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом, УСТАНОВИЛА: В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили заявления <...> (вх. № 1309э-1310э от 10.02.2015, № 1330э от 11.02.2015) о направлении на его абонентский номер <...> SMS-сообщений рекламного характера: 1) 07.02.2015 в 11:53 часов от отправителя +79022295579, SMS-центр: +79023708299 с текстом: «Ваша скидка 35% по коду 555. Такси Пятерочка 309-5-812 Звоните!»; 2) 07.02.2015 в 16:33 часов от отправителя +79022295560, SMS-центр: +79023708299 с текстом: «Мы умеем экономить Ваши деньги! БЕЗЕТ-Заказ Такси! 3км=180р! 318-0-318»; 3) 09.02.2015 в 20:00 часов от отправителя +79022262387: «Кивеннапа! РАСПРОДАЖА! 40 м2-1,2млн; 70 м2 – 1,7млн; 90 м2 – 2,2млн! ГОТОВЫЕ Таунхаусы – Рассрочка 7,5% на 5 лет. Звоните! 337-13-15». По утверждению заявителя, данные SMS-сообщения были отправлены без предварительного согласия на их получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотеле-фонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распро-странение ненадлежащей рекламы. По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая рек-лама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федера-ции. В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель не-сет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе». Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агент-ства связи номера +79022295579, +79022295560, +79023708299, +79022262387 принадлежат ресурсу нумерации ЗАО «Ярославль-GSM». На запрос Омского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (вх. № 2298э от 06.03.2015, № 2216э от 04.03.2015) представлена информация, из которой следует, что отправителем ука-занного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель <...> в рамках дейст-вия договора от 17.12.2012 № б/н (далее – Договор). Согласно условиям Договора Заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательст-ва по оказанию следующих услуг Заказчику: передача SMS-сообщений от Заказчика по-средством технических и программных средств Исполнителя Абонентам. При этом в силу пункта 3.1.2 указанного договора <...> обязуется не использовать под-ключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама, т.е. смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов (п. 1.1.3 договора от 17.12.2012 № б/н). Таким образом, <...> является

рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»). В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/27-2015 каких-либо документов, под-тверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от ИП <...> и/или ЗАО «Ярославль-GSM», в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/27-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом от 17.03.2015 № 06-2530, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «адресат заберет отправление сам». В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с кото-рыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ИП <...> предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/27-2015. Кроме того, Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы. Согласно пункту 8.3 Договора при невыполнении Заказчиком (ИП <...>) п. 3.1.2., 3.1.3 на-стоящего договора, а также в случае использования канала связи Заказчиком для целей, не относящихся к предмету настоящего договора, Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») вправе в одностороннем порядке приостановить доступ Заказчика к оборудованию Исполнителя или расторгнуть Договор в одностороннем порядке. Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяс-нения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора от 17.12.2012 № б/н, Комиссия Омско-го УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рек-ламной информации посредством смс-сообщений на абонентский номер <...> На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмот-рения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законода-тельства Российской Федерации о рекламе, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать рекламу: «Ваша скидка 35% по коду 555. Такси Пятерочка 309-5-812 Звони-те!»; «Мы умеем экономить Ваши деньги! ВЕЗЕТ-Заказ Такси! 3км=180р! 318-0-318»; «Кивеннапа! РАСПРОДАЖА! 40 м2-1,2млн; 70 м2 – 1,7млн; 90 м2 – 2,2млн! ГОТОВЫЕ Таунхаусы – Рассрочка 7,5% на 5 лет. Звоните! 337-13-15», направленную посредством ис-пользования телефонной связи в адрес гражданина <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». 2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. 3. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законода-тельства Российской Федерации о рекламе. 4. Передать материалы дела уполномоченному

должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Решение изготовлено в полном объеме 07 апреля 2015 года. Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/27-2015/1 07 апреля 2015 года г. Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 07.04.2015 по делу № 06-10.1/27-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> посредством SMS-сообщений на абонентский номер гражданина <...> без получения его предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей 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 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПРЕДПИСЫВАЕТ: 1. ИП <...> в срок до 05 мая 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы. 2. ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 07 мая 2015 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. ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/27-2015/2 07 апреля 2015 года г. Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 07.04.2015 по делу № 06-10.1/27-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> посредством SMS-сообщений на абонентский номер гражданина <...> без получения его предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей 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 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ: 1. ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18) в срок до 05 мая 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ИП <...> передачу SMS-сообщений рекламного характера в адрес гражданина <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи. 2. ЗАО «Ярославль-GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 07 мая 2015 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.