

РЕШЕНИЕ

27.07.2015г.

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 № 40/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой 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 ЗАО «АтомПарк Софтваре», извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

18.11.2014г. (вх. № 22654) письмом ФАС России по подведомственности в Ростовское УФАС России направлено обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи <...> 09.10.2014г. в 13:49 СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Новые поступления: сосны и ели! Южная Столица, тел. 8(863)280-77-77».

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило от отправителя «USSADRU» через СМС-центр +79289900052.

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 ЗАО «АтомПарк Софтваре».

Данный вывод был основан на письменных пояснениях ООО «СМС-центр», согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было направлено ЗАО «АтомПарк Софтваре» в рамках Договора оказания услуг № 301256 от 01.01.2014г., заключенного с ООО «СМС-центр».

Письма с определением об отложении рассмотрения настоящего дела (исх. № 11162/04 от 24.06.2015г.) направлено ЗАО «АтомПарк Софтваре» по юридическому и почтовому адресам. Данные письма получены 22.07.2015г. и 04.07.2015г. соответственно согласно почтовым уведомлениям о вручении.

27.07.2015г. представители сторон на рассмотрение дела № 40/04 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 ЗАО «АтомПарк Софтваре», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что ЗАО «АтомПарк Софтваре» не направило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

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

На номер телефона <...>, принадлежащий Заявителю, 09.10.2014г. в 13:49 поступило рекламное СМС-сообщение.

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 +79289900052, который предоставлен в пользование ЗАО «АтомПарк Софтваре» на основании Договора оказания услуг № 301256 от 01.01.2014г., заключенного с ООО «СМС-центр».

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению

предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламодателя.

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 ЗАО «АтомПарк Софтваре» рекламы на номер мобильного телефона Заявителя 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ЗАО «АтомПарк Софтваре», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера +79289900052.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер Заявителя, в этой связи Ростовское УФАС России считает необходимым выдать ЗАО «АтомПарк Софтваре» и ООО «СМС-центр» 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: «Новые поступления: сосны и ели! Южная Столица, тел. 8(863)280-77-77», поступившую 09.10.2014г. в 13:49 на телефонный номер сотовой связи Заявителя <...> в виде СМС-сообщения без предварительного согласия абонента ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «АтомПарк Софтваре» и ООО «СМС-центр» 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 27.07.2015г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 688/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

27.07.2015г.

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 27.07.2015г. по делу № 40/04 о признании ненадлежащей рекламы направленной на телефонный номер сотовой связи <...> 09.10.2014г. в 13:49 в виде СМС-сообщения рекламного характера без согласия физического лица, содержащего следующую информацию: «Новые поступления: сосны и ели! Южная Столица, тел. 8(863)280-77-77», 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. ЗАО «АтомПарк Софтваре» 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 «СМС-центр» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить передачу СМС-сообщений от отправителя «USSADRU» на телефонный номер <...>.

3. ЗАО «АтомПарк Софтваре» и ООО «СМС-центр» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1 и 2 настоящего предписания до 21.08.2015г.

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.