

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-88-12)

31.08.2012г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе» в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

рассмотрев, в присутствии представителя по доверенности (доверенность №3 от 05.05.2012г.) от индивидуального предпринимателя <...>, <...> дело №Р-88-12, возбужденное по обращению анонимного пользователя (вх. №4241 от 06.04.2012г.), а именно обращение по вопросу распространения рекламных рассылок, приходящих на номер телефона 8-9053070460 посредством СМС-сообщений от Салона кожи и меха Cressida, рекламораспространитель <...>,

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 (в ред. Федерального закона от 03.06.2011 № 115-ФЗ).

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 поступило обращение анонимного пользователя (вх. №4241 от

06.04.2012г.) о том, что на его номер телефона <...> приходят СМС-сообщения, следующего содержания: "Полцены на любую вещь. Только 6,7,8 апреля. Салон кожи и меха Cressida". Так же, в данном обращении анонимный пользователь (вх. №4241 от 06.04.2012г.) сообщает, что согласия на получение рекламы не давал.

12.04.2012г. (исх.№6/3967 от 12.04.2012г.) анонимному пользователю (вх. №4241 от 06.04.2012г.) управлением направлено письмо о продлении срока рассмотрения его обращения на один месяц, по причине необходимости направления запроса в ОАО "ВымпелКом".

12.04.2012г. (исх.№6/3966 от 12.04.2012г.) в ОАО "ВымпелКом" Cressida направлен запрос о том, что в связи с поступившим обращением по вопросу рассылки рекламных СМС –сообщений 05.04.2012г. в 14.43 на номер сотового телефона <...> от Cressida с информацией: "Полцены на любую вещь. Только 6,7,8 апреля. Салон кожи и меха Cressida" без предварительного согласия абонента, управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан просит предоставить информацию о том, имеет ли место согласие клиента, обладателя номера <...>, на получение рекламы путем СМС- сообщений на данный номер.

25.04.2012г. от ОАО "ВымпелКом" (вх.№5212 от 24.04.2012г., вх.№5248 от 25.04.2012г.) поступил ответ о том, что услуги связи оказываются операторами связи абонентам на основании договора об оказании услуг связи (абонентский договор), заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и Правилами оказания услуг, утвержденными Правительством Российской Федерации. Между тем, в соответствии с требованиями законодательства в области связи оператор связи обязан передать сообщение принятое от другого оператора адресованное абоненту, при этом в силу ст. 63 ФЗ " О связи" не имеет право знакомиться с его содержанием и соответственно не имеет информации о его рекламном характере.

05.05.2012г. в Салон кожи и Меха Cressida (г.Уфа, ул.Менделеева, 137, ТРК "Иремель") направлен запрос (исх.№5927 от 05.05.2012г.) о том, что в связи с поступившим обращением по вопросу рассылки СМС- сообщений рекламного характера, в частности 05.04.2012г. в 14.43: "Полцены на любую вещь. Только 6,7,8 апреля. Салон кожи и меха Cressida" на номер сотового телефона<...>, просит предоставить информацию о том, имеет ли место согласие клиента, обладателя номера <...>, на получение рекламы путем СМС- сообщений на данный номер.

28.05.2012г. от <...> (Салон кожи и Меха Cressida) поступил ответ (вх.№7040 от 28.05.2012г.) о том, что согласно договора, услуги по рассылки СМС- сообщений, производит исполнитель <...> – по базе исполнителя. Также поступил договор от 12.08.2011г.

30.05.2012г. <...> направлен запрос (исх.№5908 от 30.05.2012г.) о том, что в связи с поступившим обращением по вопросу рассылки СМС- сообщений рекламного характера, в частности 05.04.2012г. в 14.43: "Полцены на любую вещь. Только 6,7,8 апреля. Салон кожи и меха Cressida" на номер сотового телефона <...>, просит предоставить информацию о том, имеет ли место согласие клиента, обладателя номера<...>, на получение рекламы путем СМС- сообщений на данный номер.

04.06.2012г. от <...> поступило письмо обладателя номера <...> о том, что СМС-сообщения рекламного характера, в частности 05.04.2012г. в 14.43: "Полцены на любую вещь. Только 6,7,8 апреля. Салон кожи и меха Cressida" приходящий на его номер мобильного телефона<...>, в связи с принесенными извинением представителя организации <...> претензии не имею.

Согласно полученной информации, у <...> отсутствует согласия клиента обладателя номера <...> на получение рекламы путем СМС-сообщений.

Таким образом, согласно представленной информации, реклама приходящая на номер телефона <...> анонимному пользователю (вх. №4241 от 06.04.2012г.) посредством СМС-сообщений, рекламораспространителем которой является <...> размещена с признаками нарушения требований 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 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.

20.06.2012г. <...> на заседание Комиссии не явилась. Уведомление о надлежащем извещении, о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

04.07.2012г. <...> на заседание Комиссии не явилась. Уведомление о надлежащем извещении, о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

30.07.2012г. <...> на заседание Комиссии не явилась. Уведомление о надлежащем извещении, о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

14.08.2012г. <...> на заседание Комиссии не явилась. Уведомление о надлежащем извещении, о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

31.08.2012г. представителем по доверенности от индивидуального предпринимателя <...>. представлены письменные объяснения (вх.№11952 от 31.08.2012г.) о том, что: «перед рассылкой СМС-сообщения база обновляется и дополняется номерами телефонов новых клиентов компании. В день рассылки в базу абонентов дополнялись новые номера, среди которых был номер <...>. При

наборе данного телефонного номера были перепутаны последние цифры и вбиты вместо «единицы» цифра «ноль». Данная ошибка произошла случайно».

Так же, были представлены копии следующих документов: анкета от 04.03.2012г; письмо от 01.06.2012г; договор б/н от 12.08.2011г; выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей №4354А/2011 от 31.03.2011г; уведомление о постановке на учет физического лица в налоговом органе на территории Российской Федерации от 31.03.2011г; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 31.03.2011г; доверенность.

Анализ представленных материалов дела №Р-88-12 показал, что согласно полученной информации, «СМС-сообщения рассылались на основании клиентской базы, сформированной у <...>. В день рассылки в базу абонентов дополнялись новые номера, среди которых был номер <...>. При наборе данного телефонного номера были перепутаны последние цифры и вбиты вместо «единицы» цифра «ноль». Таким образом, реклама приходящая на номер телефона<...> посредством СМС-сообщений, рекламораспространителем которой является <...> размещена с нарушением требований 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 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.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 31.08.2012г.

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.Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер

телефона<...> анонимному пользователю (вх. №4241 от 06.04.2012г.) посредством СМС-сообщений, рекламодателем которой является <...> так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2.В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно распространение рекламы, приходящий на номер телефона <...> посредством СМС-сообщений, рекламодателем которой является <...> в части нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 31.08.2012г. 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 №Р-88-12)

31.08.2012г.

г. Уфа, ул.Пушкина, д.95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе» в составе:

<...>

на основании своего решения от 31.08.2012г. по делу №Р-88-12 по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <...> анонимному пользователю (вх. №4241 от

06.04.2012г.) посредством СМС-сообщений, рекламодателем которой является <...> и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.<...> в срок до 01 октября 2012 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно распространение рекламы, на номер телефона <...> анонимному пользователю (вх. №4241 от 06.04.2012г.) посредством СМС-сообщений, рекламодателем которой является <...> , и должна соответствовать части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2. <...> представить в Башкортостанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 01 октября 2012 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Башкортостанское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.