

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-66-14)

16.04.2014г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<.....> – заместитель руководителя- начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы

Члены Комиссии:

<.....> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<.....> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев в присутствии представителя по доверенности от ООО «СофтПрофи»<...> обращение заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх.№18710 от 19.12.2013г.), а именно рекламу, приходящую на номер телефона <.....> посредством СМС - сообщения от абонента с именем «SportDance», рекламодатель – гражданин <...>,

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.

17.02.2014г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан возбуждено дело №Р-66-14 по обращению заявителя (вх.№18710 от 19.12.2013г.) (срок рассмотрения обращения продлен), по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <.....> , посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Приглашаем Вас на «Международный турнир по спортивным танцам» 16 и 17 ноября в Уфимский Дворец спорта по ул.Р. Зорге 41 +<.....> » от 15.11.2013г. в 13:04 от абонента с именем «SportDance» с SMS-центра +<.....> , рекламодатель - гражданин <...>. 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.

03.03.2014г. от представителя по доверенности ООО «СофтПрофи» <...> поступили объяснения (вх.№3295 от 03.03.2014г.) о том, что согласно договора №ДУ 0710/13 возмездного оказания услуг от 01.10.2013г., заключенного ООО «СофтПрофи» (Исполнитель) с гражданином <...>(Заказчик), Исполнитель предоставляет за плату Заказчику услуги по предоставлению доступа к Программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке Коротких и Длинных смс-сообщений по Сети Оператора. ООО «СофтПрофи» не производит рассылку смс-сообщений. Гражданин <...> самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста смс-сообщения, заканчивая отправкой абонентам.

Также от представителя по доверенности ООО «СофтПрофи» <...> поступили копии документов (вх.№3295 от 03.03.2014г.), а именно: детализация; регистрационная карта; платежное поручение от 25.11.2013г.; договор №ДУ 0710/13 возмездного оказания услуг от 01.10.2013г.; письмо гражданину <...>; фото экрана добавления номера в «Список блокировки отправки – Черный список»; устав ООО «СофтПрофи»; Приказ №1 от 01.08.2007г.; Свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 07.10.2009г.; Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 01.08.2007г.; Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 01.08.2007г.

03.03.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение

привлечь к рассмотрению дела №Р-66-14 в качестве заинтересованного лица гражданина <...>.

20.03.2014г. представитель ООО «СофтПрофи» на рассмотрение дела №Р-66-14 не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «СофтПрофи» о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

20.03.2014г. гражданин <...> на рассмотрение дела №Р-66-14 не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении гр. <...> о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

03.04.2014г. представитель ООО «СофтПрофи» и гражданин <...> на рассмотрение дела №Р-66-14 не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении ООО «СофтПрофи» и гр. <...> о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступали.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение рассмотрение дела №Р-66-14 отложить, в адрес гражданина <...> направить телеграмму о месте и времени рассмотрения дела.

16.04.2014г. гр.<...> на рассмотрение дела №Р-66-14 не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении гр.<...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало. Так же телеграмма направленная гр. <...>в управление поступила с отметкой «не доставлена адресат по указанному адресу не проживает» от 04.04.2014г.

Анализ материалов дела №Р-66-14 показал, что согласно справки, представленной УФМС России по РБ, гр. <...> зарегистрирован по адресу: <...> Согласно договора №ДУ 0710/13 возмездного оказания услуг от 01.10.2013г., ООО «СофтПрофи» предоставляет за плату гр.<...> доступ к программному приложению, с помощью которого гр.<...> регистрируется в WEB-кабинете и обеспечивает интерфейс для формирования, отправки и подтверждения о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети оператора. Детализация системы ООО «СофтПрофи» подтверждает отправку смс-сообщения: «Приглашаем Вас на «Международный турнир по спортивным танцам» 16 и 17 ноября в Уфимский Дворец спорта по ул. Р. Зорге 41 +<.....> » от 15.11.2013г. в 13:04 на номер абонента <.....> гражданином <...>.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение заменить лицо по делу №Р-66-14 с ООО «СофтПрофи» на гр. <...>.Признать рекламораспространителем гр.<...>.

В ходе рассмотрения дела №Р-66-14 гр.<...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента <.....> , на номер которого поступала реклама путем sms-сообщения от гр.<...>.

Таким образом, реклама, приходящая на номер телефона <.....> , посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Приглашаем Вас на «Международный турнир по спортивным танцам» 16 и 17 ноября в Уфимский Дворец спорта по ул.Р. Зорге 41 +<.....> » от 15.11.2013г. в 13:04 от абонента с именем «SportDance» с SMS-центра +<.....> , рекламораспространитель - гражданин <...>, нарушает 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 ООО «СофтПрофи», а именно списка блокировки отправок - Черный список (вх.№3295 от 03.03.2014г.), на абонентский номер <.....> отправка смс-сообщений в настоящее время не производится. 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 16.04.2014г.

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 по делу №Р-66-14 с ООО «СофтПрофи» на гр. <...>, признать рекламораспространителем гр.<...>.

2. Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <.....> , посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Приглашаем Вас на «Международный турнир по спортивным танцам» 16 и 17 ноября в Уфимский Дворец спорта по ул.Р. Зорге 41 +<.....> » от 15.11.2013г. в 13:04 от абонента с именем «SportDance» с SMS-центра +<.....> , рекламораспространитель - гражданин <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения (представлен список блокировки отправок - Черный список (вх.№3295 от 03.03.2014г.), предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. 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 22.04.2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.