

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/34-2015

06 мая 2015 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России, члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/34-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее - ИП <...>) рекламы, содержащей признаки нарушения 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 - ИП <...>, 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 поступило заявление гражданина <...> в котором указано, что на его абонентский номер <...> 17.02.2015 в 12 часов 35 минут от отправителя +79022262387 поступило SMS –сообщение следующего содержания: *«Решение одобрено. Ваша карта до 450 000 руб. Утвердите на www.gdcard.ru».*

По утверждению заявителя данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия, 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 радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер «+79022262387» закреплен за оператором связи – ЗАО «Ярославль-GSM» (г. Ярославль).

Из информации ЗАО «Ярославль-GSM» от 03.04.2015 № 02/371 следует, что

отправителем указанного SMS-сообщения является индивидуальный предприниматель <...> в рамках действия договора от 17.12.2012 № б/н.

Согласно условиям Договора Заказчик (ИП <...>) поручает, а Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг Заказчику: передача SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам.

При этом в силу пункта 3.1.2 указанного договора ИП <...> обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама, т.е. смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов.

Таким образом, ИП <...> 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 № 06-10.1/34-2015 каких-либо документов, подтверждающих 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 № 06-10.1/34-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом от 07.04.2015 № 06-3427, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (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 которыми 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 № 06-10.1/34-2015.

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 настоящего 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, объяснения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора от 17.12.2012 № б/н, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной 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 рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу:

«Решение одобрено. Ваша карта до 450 000 руб. Утвердите на www.gdcard.ru» от отправителя «+79022262387», направленную посредством использования 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 законодательства 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 06 мая 2015 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

06 мая 2015 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 06.05.2015 по делу № 06-10.1/34-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> (далее – <...>) 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 01 июня 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 05 июня 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.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/34-2015/2

06 мая 2015 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 06.05.2015 по делу № 06-10.1/34-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> (далее – <...>) 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 01 июня 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 05 июня 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.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>