РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/67-2014

20 января 2015 года г. Омск

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

председатель Комиссии, рассмотрев дело № 06-10.1/67-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК», Общество) 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 – ООО «ОСК» (ИНН 7705658056, 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» (юридический адрес: 344010, г. Ростов-на-Дону, пр. Театральный, 60), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <…>, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление гражданки <…>, в котором указано, что 30.10.2014 в 13:06 часов на ее абонентский номер <…> поступило рекламное SMS-сообщение: «В связи с закрытием КЕРИМОФФ новые коллекции! Норка от 40000р! 400-259», отправитель указан «KERIMOFF» (SMS-центр +79043490004).

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

Из информации ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «ОСК» (договор от 01.09.2013 № 216/SMS-

IMSI, дополнительное соглашение от 01.09.2013 № 1, приложения № 1, 2 к указанному договору).

Согласно условиям договора от 01.09.2013 № 216/SMS-IMSI (далее – Договор), Исполнитель (ЗАО «Ростовская Сотовая Связь») предоставляет Заказчику (ООО «ОСК») услуги по маршрутизации SMS MT-сообщений от оборудования Заказчика, подключенного к SMS-центру Исполнителя, на Абонента (SMS-рассылке); маршрутизации SMS MO-сообщений от Абонента на оборудование Заказчика; выделение Заказчику ИСНН и Псевдонимов для маршрутизации SMS MT-сообщений и SMS MO-сообщений.

В соответствии с пунктом 3.2.10 Договора Заказчик обязуется осуществлять SMS-рассылки только тем Абонентам Исполнителя, которые являются клиентами Заказчика или его партнеров и выразили Заказчику или его партнерам свое явно выраженное согласие на их получение в письменной форме.

Согласно пункту 6.1 Договора всю ответственность за содержание информации в SMS MT-сообщениях несет Заказчик, причем Заказчик обязуется самостоятельно решать все вопросы, связанные с происхождением и содержанием данной информации.

При этом каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <…> на получение рекламы от ООО «ОСК», ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» либо иного лица, в адрес Омского УФАС России представлено не было.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «ОСК» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем 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.

В соответствии с пунктом 4.2.4 договора от 01.09.2013 № 216/SMS-IMSI Исполнитель вправе приостановить оказание услуг Заказчику и в том числе закрыть пропуск MT-трафика и/или MO-трафика, а также заблокировать доступ к интерфейсу для получения информации о международных идентификаторов IMSI Абонентов в случае нарушения Заказчиком пункта 3.2.10 Договора.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Ростовская Сотовая Связь», положения договора от 01.09.2013 № 216/SMS-IMSI, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ОСК» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщений на номер абонента <…>.

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: «В связи с закрытием КЕРИМОФФ новые коллекции! Норка от 40000р! 400-259», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <…> (абонента <…>), ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «ОСК» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 20 января 2015 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/67/1-2014

20 января 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 20.01.2015 по делу № 06-10.1/67-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «ОСК» посредством SMS - сообщения на абонентский номер гражданки <…> (<…>) без получения ее 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 ООО «ОСК» (ИНН 7705658056, 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1) в срок до 20 февраля 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <…> (<…>) до получения

доказательств ее предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ООО «ОСК» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 22 февраля 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 изготовлено в полном объеме 20 января 2015 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/67/2-2014

20 января 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 20.01.2015 по делу № 06-10.1/67-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «ОСК» посредством SMS - сообщения на абонентский номер гражданки <…> (<…>) без получения ее 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 «Ростовская Сотовая Связь» (ИНН 6163025500, юридический адрес: 344010, г. Ростов-на-Дону, пр. Театральный, 60) в срок до 20 февраля 2015 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ООО «ОСК» передачу SMS - сообщений рекламного характера в адрес абонента <…> (<…>) до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 22 февраля 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 изготовлено в полном объеме 20 января 2015 года.