

№09-ФАС22-Р/02-15

Резолютивная часть решения оглашена 03 марта 2015 года

г. Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 03 марта 2015 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

рассмотрев дело №09-ФАС22-Р/02-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению гражданина, о получении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента, в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламодателя, ИП Банщикова, в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина о получении на мобильный телефон номер <...> (сотовый оператор ОАО «ВымпелКом») рекламной информации следующего содержания: «АКЦИЯ до 25.12! 6 месяцев фитнеса В ПОДАРОК! ул.Чеглецова,б.т.:500-400» (23.12.2014г. 13.19).

На заседании Комиссии ИП Банщиков пояснил, что гражданин, указанный в анкете, оставил номер телефона, правильность которого ИП Банщиков не мог проверить. Сообщение было отправлено на телефонный номер <...> указанный в анкете. Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, заслушав доводы стороны и дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Распространяемая посредством смс-сообщения рекламная информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно ст. 18 Федерального закона «О рекламе» 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщения рассматриваемой рекламы.

На запрос антимонопольного органа ИП Банщикова (фитнес-клуб «Аврора») представил отчет об отправке рассматриваемого сообщения на абонентский номер заявителя. Сообщение отправлено в рамках договора от 14.05.2014г., заключенного между ООО «РС ДВ» (Исполнитель) и ИП Банщиковым (Заказчик). В соответствии с условиями данного договора, Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода. Согласно п.3.2.2 договора Заказчик обязан получить от адресата, на телефон которого планируется отправка СМС-сообщений с информацией Заказчика, письменное или устное согласие на получение таких сообщений.

ИП Банщиков сообщил, что согласие на получение рекламы посредством СМС-сообщения на вышеуказанный номер было получено 15.12.2012г. от гостя фитнес-клуба «Аврора» В<...>. Однако данный гражданин не является заявителем, номер <...> на который было отправлено сообщение <...> ему не принадлежит. Номер телефона <...> выделен заявителю с 12.04.2006 года.

Согласие на получение рассматриваемого сообщения, представленное в антимонопольный орган, не является согласием заявителя. Следовательно, данное сообщение распространено с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемого сообщения является ИП Банщиков <...>.

Согласно пункту 4 статье 3 настоящего Федерального закона, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП Банщиковым части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщения рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Руководствуясь пунктом 1 части 2 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 «АКЦИЯ до 25.12! 6 месяцев фитнеса В ПОДАРОК! ул.Чеглецова,б,т.:500-400», распространенную ИП Банщиковым посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...>, ненадлежащей.
2. Признать ИП Банщикова нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального

закона «О рекламе».

3. Выдать ИП Банщикovu предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения производства по делу об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №42

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

03 марта 2015 г.
г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 03 марта 2015 г. по делу №09-ФАС22-Р/02-15 о признании рекламы «АКЦИЯ до 25.12! 6 месяцев фитнеса В ПОДАРОК! ул.Чеглецова,б,т.:500-400», распространенной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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. ИП Банщикovu в **десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания

прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия.

2. ИП Банщикovu представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16 марта 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>