

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/39-2013

28 мая 2013 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы;

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/39-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <.....> рекламы по сетям электросвязи, 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 ИП <.....>, извещенной надлежащим образом,

в присутствии представителя ИП <.....> - <.....> (доверенность 55 АА 0633780 от 12 января 2013 года),

в присутствии представителя ИП <.....> – <.....>(доверенность б/н от 11 мая 2012 года),

в отсутствие заявителя - <.....>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России (вх. № 13253э от 28.11.2012) поступило заявление гражданина <.....> и другие материалы дела по факту распространения несанкционированной SMS – рассылки.

В заявлении указано, что 17.11.2012 в 12 часов 52 минуты, на его мобильный номер 8-983-11-97-39 поступило сообщение следующего содержания: «Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105».

В графе отправитель было указано, что сообщение поступило от «ZHUKOVA 105».

Данная информация была отправлена с помощью SMS - сообщения без его 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.

По информации представленной Омским филиалом ОАО «Мобильные ТелеСистемы», отправка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлена с номера 8902-370-01-09, принадлежащего SMS-центру оператора связи ОАО «СМАРТС».

Согласно информации представленной ОАО «СМАРТС», номер <...> -370-01-09 закреплен за SMS-центром ЗАО «Астрахань - GSM», который пояснил, что глобальный заголовок 8-902-370-01-09 закреплен за установленным оборудованием ООО «Крафт Телеком» (Договор № 06-02-02/134 от 01.04.2012).

На запрос Омского УФАС России ООО «Крафт Телеком» представило пояснение, согласно которому рассылка вышеуказанного SMS - сообщения была осуществлена в рамках исполнения Договора № 01/08 от 01.08.2011, заключенного ООО «Крафт Телеком» с ООО «Моби Сервис», в целях исполнения Договора № 168 от 11.08.2011, в свою очередь, заключенного ООО «Моби Сервис» с индивидуальным предпринимателем <.....>

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

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

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

В ходе рассмотрения дела представитель <.....> дал пояснения, из которых следует, что между ИП <.....> и ИП <.....> был заключен агентский договор от 01.08.2011 по организации отправления SMS-сообщений с текстом: *«Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105».*

В исполнение вышеуказанного агентского договора, ИП <.....> заключила договор № 168 от 11.08.2011 с ООО «Моби Сервис», которое предоставило ей логин и пароль для доступа к Технической системе по рассылки SMS-сообщений (личный кабинет в сети-интернет).

Вместе с тем, ИП <.....>, в рамках действия агентского договора от 01.08.2011, передала логин и пароль от личного кабинета Технической системы для рассылки SMS-сообщений ИП <.....>

Таким образом, по мнению представителя <.....>, рекламная информация была распространена ИП <.....>, соответственно в действиях ИП <.....> отсутствует состав нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Данные обстоятельства подтверждаются пояснениями ИП <.....>, представленными в Омское УФАС России (вх. № 4956 от 27.05.2013), согласно которым, «мною было отправлено сообщение с текстом «Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105» на телефонный номер <...>по всей видимости, произошла опечатка в телефонном номере абонента при формировании базы данных, в результате чего подателю жалобы было направлено сообщение».

Кроме того, ИП <.....> была представлена справка от 24.05.2013, из которой следует, что «...со стороны «Агента» - ИП <.....> выполнено поручение в полном объеме, в результате чего заключен «Агентом» договор с Обществом с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (ИНН 7743600307), а также предоставлена «Принципалу» - ИП <.....> информация о логине и пароле к информационному ресурсу для отправки SMS - сообщений».

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей ИП <.....> и ИП <.....>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что рекламодателем рекламы «Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105» является ИП <.....>.

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.

Учитывая, что стороной по договору № 168 от 11.08.2011, предоставляющий доступ к Технической базе ООО «Моби Сервис» является ИП <.....>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу, что как собственник личного кабинета (имеющий логин и пароль) ИП <.....> может прекратить рассылку рекламы «Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105», распространяемой с нарушением требований частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», на номер 8-983-11-**-** (гр. <.....>).

Учитывая вышеизложенное, 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 «Утеплитесь! 7 магазинов ПУХОВИКОВ! 2000 моделей! ВСЕ размеры! Жукова 105», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <.....> ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/39-2013

28 мая 2013 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы;

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 28.05.2013 по делу № 06-10.1/39-2013 о признании действий по рассылке SMS-сообщений на абонентский номер <...> -983-111-**-** по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонента, нарушающими 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 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <.....>, в срок до 18 июня 2013 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно заблокировать возможность рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гр. <.....> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы

2. Индивидуальному предпринимателю <.....> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 20 июня 2013 года.

