

Индивидуальному
предпринимателю

<....>

<....>

<....>

Заявителю:

<....>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 129-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 27.01.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 05.02.2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя
Управления – начальник отдела антимонопольного
законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт
отдела антимонопольного законодательства и
рекламы управления;

Члены Комиссии: Марова О.О. – специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и рекламы
управления;

Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и рекламы

рассмотрев дело № 129-Р-14, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального

закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера, без предварительного согласия абонента <...>.

В отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела.

В отсутствии заявителя<...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России принято к рассмотрению заявление от <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении рекламного смс – сообщения на номер <...>без предварительного согласия абонента, следующего содержания:

«Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551, от отправителя под идентификатором 89252463430 и смс-центром +79037011111, данное смс-сообщение было получено 03.11.2013 года в 11:57.

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 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 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 соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Определением от 02.02.2014 года возбуждено производство по делу № 9-Р-14 в отношении ОАО «ВымпелКом». На данное определение от общества поступило пояснение, в котором говорится, что СМС-сообщение от 03.11.2013 года в 11:57 с текстом: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551, от отправителя под идентификатором 89252463430 и смс-центром +79037011111, данное смс-сообщение было получено 03.11.2013 года в 11:57., было направлено абонентом ОАО «ВымпелКом» - ООО «СофтПрофи», которое в рамках договора № <...>об оказании услуг связи «Билайн» и Дополнительного соглашения об оказании услуги «Корпоративные смс-сервисы» к нему получило доступ к Интерфейсу для

возможности отправки смс-сообщений.

Определением от 21 ноября 2014 года дело № 9-Р-14 было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «СофтПрофи» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. В адрес Хакасского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «СофтПрофи», в которых говорится, что ООО «СофтПрофи» как Исполнитель предоставило услугу доступ к программному приложению на основании договора № <...> Заказчику – ИП <...>. Услуга заключается в предоставлении за оплату доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке Коротких и Длинных смс-сообщений по Сети Оператора. Согласно договору, Заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию Исполнителя в трехдневный срок.

Согласно п. 1.1. Договора, Исполнитель предоставляет за плату Заказчику услугу «Доступ к Программному приложению» (в дальнейшем – Услуга).

В пункте 3.6. Договора указано, что Заказчик обязан не нарушать законодательство РФ, в частности статей закона «О рекламе».

Пункт 3.7. гласит, Заказчик обязан получить предварительное письменное согласие абонента или адресата на обработку персональных данных, получение смс, рекламы или другой информации.

Определением о выделении дел от 21.11.2014 года было возбуждено производство по делу № 129-Р-14 в отношении ИП <...> по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Комиссия Хакасского УФАС России проанализировав все материалы дела, принимая к вниманию все обстоятельства по делу № 129-Р-14 пришла к следующему выводу.

Факт нарушения ИП <...> Закона «О рекламе» подтверждается следующими документами:

- Заявлением от <...>, с прилагаемым скриншотом экрана мобильного телефона, на котором видна дата, текст и время поступления нежелательного смс-сообщения.
- Детализацией вызовов представленных ОАО «МТС» (Оператор заявителя) по абонентскому номеру <...> принадлежащему <...>, в которой обнаружено поступление спорного смс-сообщения.
- Договором № <...> на оказание услуг заключенным Между ООО «СофтПрофи» и ИП <...>, на основании которого рекламораспространителем является ИП <...>.

На основании вышеизложенного, Комиссия Хакасского УФАС России установила, что достаточно доказательств, свидетельствующих о нарушении ИП <...>рекламного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей рекламу ИП<...> с текстом: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551, от отправителя под идентификатором 89252463430 и смс-центром +79037011111, данное смс-сообщение было получено 03.11.2013 года в 11:57, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента <...>принадлежащий <...>.

2. Выдать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно прекратить рассылку смс-сообщений на номер абонента <...>принадлежащий <...>**в срок до 30 марта 2015 года**

3. ИП <...>предоставить документы, подтверждающие факт прекращения в течение трех дней с момента исполнения предписания.

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

Индивидуальному предпринимателю
<...>

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 129-Р-14
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

05 февраля 2015 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасские УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя Управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Марова О.О. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы.

На основании своего решения от 27.01.2015 года по делу № 129-Р-14 о признании ненадлежащей рекламы распространенной Индивидуальным предпринимателем <...> с нарушением части 1 статьи 18 следующего содержания: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551, от отправителя под идентификатором 89252463430 и смс-центром +79037011111, данное смс-сообщение было получено 03.11.2013 года в 11:57.

Пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> (<...>) в срок **до 30 марта 2015 года** прекратить рассылку смс-сообщения с текстом: «Недорогое такси для дорогих клиентов! Тел. 84955805551, от отправителя под идентификатором 89252463430 и смс-центром +79037011111,

данное смс-сообщение было получено 03.11.2013 года в 11:57, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента <...> принадлежащий <...>.

2. ИП<...> (<...>) в течение трех дней с момента исполнения пункта 1 настоящего предписания представить в адрес Хакасского УФАС России письменные доказательства данного исполнения.

Согласно статье 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания Федерального антимонопольного органа его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц 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

О.П. Франскевич

Члены комиссии:

А.А. Алехина

О.О. Марова

Е.И. Митрофанова