

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

Председатель:

Б <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...>

рассмотрев дело № 79-ФАС22-Р/07-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя; заинтересованного лица - ООО «Мобилгруп», о дате и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

ИП Бойко в лице представителя по доверенности Б<...> ,

ИП Фишман <...> ,

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя города Барнаула о получении 30.10.2013г. посредством SMS сообщений на номер <...> <...> рекламы следующего содержания «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ромл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka». При этом заявитель указывает, что согласия на получение подобной рекламы не давал, в связи с чем при распространении данной рекламы нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламораспространителей к участию в деле привлечены ИП Бойко Наталья Витальевна ИНН 222109601097; ИП Фишман Маргарита Валентиновна ИНН 222104430200; заинтересованное лицо ООО «Мобилгруп» ОГРН 1122225000512.

На заседании Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее Комиссия) представитель ИП Бойко Н.В. пояснил, что рекламораспространителем индивидуальный предприниматель не является, так как по договору с ИП Фишман предоставляет программное обеспечение, позволяющее заказчику самостоятельно передавать сообщения конечным абонентам. Обязанности получать согласие абонентов у ИП Бойко нет.

ИП Фишман факт нарушения не признала и пояснила, что заключив договор с ИП Бойко предполагала, что ИП Бойко, как исполнитель по договору, распространяя смс-сообщения по своей базе абонентов, обязан был получить их согласие. ИП Фишман своей базы абонентов не имеет, выступала в роли рекламодателя, рассылку смс-сообщений не производила.

ООО «Мобилгруп» на запрос антимонопольного органа сообщило, что предоставило свою техническую базу ИП Бойко по договору от 11.01.2013г.

Комиссия, исследовав материалы дела и заслушав доводы представителей сторон, 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 информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: договор с оператором сотовой связи ОАО «Мегафон», фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщения с указанием даты и времени получения смс-сообщения, а также распечатка детализации оказанных абоненту услуг за 30.10.2013г.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно представленной ОАО «Мегафон» информации, указанное смс-сообщение было отправлено с номера GT MSC (коммутирующий центр услуг мобильной связи) оператора «Уралсвязьинформ» ОАО «Ростелеком» (Ханты-Мансийский АО-Югра, г.Сургут) +7<...>

Согласно представленной оператором «Уралсвязьинформ» ОАО «Ростелеком» (Ханты-Мансийский АО-Югра, г.Сургут) информации, указанное смс-сообщение было сформировано и направлено контент-провайдером ООО «Страмедиа» (г.Москва).

ООО «Страмедиа» представило договор предоставления услуг №02-12/11 от 01.02.2012г., из которого следует, что ООО «Страмедиа» (Исполнитель) предоставляет свою платформу/программное решение – Личный кабинет для массовых sms-рассылок Заказчику ООО «Мобилгруп». ООО «Мобилгруп» сам формирует текст сообщения и отправляет sms-сообщения на Абонента из Личного кабинета по своим Абонентским базам или посредством подключения ПО Заказчика к платформе Исполнителя посредством сетевого протокола. Согласно п 3.3.1 Договора. Заказчик ООО «Мобилгруп» обязуется осуществлять оказание услуг только абонентам, выразившим согласие на получение услуг Заказчика.

Из письменного пояснения директора ООО «Мобилгруп» Б<...> следует, что ООО

«Мобилгруп» предоставляет свою техническую базу своим партнерам, в данном случае, техническая база была предоставлена ИП Бойко по договору на оказание информационных услуг №01П от 11.01.2013г.

Согласно данному договору исполнитель ООО «Мобилгруп» оказывает заказчику ИП Бойко услуги по предоставлению доступа к технической базе исполнителя, используемой для передачи абонентам информационных сообщений заказчика. При этом заказчик обязуется не использовать подключение к технической базе для отправки СПАМа.

В свою очередь, между ИП Бойко и ИП Фишман заключен договор на оказание информационных услуг № 11 от 06.02.2013г. согласно которому исполнитель ИП Бойко оказывает заказчику ИП Фишман услуги по предоставлению доступа к технической базе исполнителя, используемой для передачи абонентам информационных сообщений заказчика. После получения доступа к технической базе заказчик самостоятельно производит отправку абонентам информационных сообщений по своим базам абонентов.

ИП Бойко представлена распечатка страницы кабинета ИП Фишман в программном комплексе Мобилгруп, согласно которой 30.10.2013г. рассматриваемая рекламная рассылка была запущена пользователем.

На запрос антимонопольного органа ни ИП Фишман ни ИП Бойко согласие заявителя абонента номера +7<...> на получение смс-рекламы не представлено ввиду его отсутствия.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что распространение 30.10.2013г. смс-рекламы на абонентский номер заявителя +7 <...> от абонента «Risovarka» «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka» произошло в результате ряда последовательных сделок ООО «Мобилгруп», ИП Бойко, ИП Фишман, позволивших использовать техническую базу ООО «Мобилгруп» для отправки смс-рекламы заявителю. При этом, ни один из участников сделки не получил согласие абонента на данную смс-рассылку.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, реклама «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka», направленная посредством смс-сообщения на номер заявителя, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно материалам дела, конечным рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Фишман.

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» осуществляется на основании договоров ООО «Мобилгруп», ИП Бойко, ИП Фишман. Таким образом, ООО «Мобилгруп» и ИП Бойко являются лицами, способными устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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: «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka», распространяемую посредством смс-сообщений, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать ИП Фишман нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ИП Фишман предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Мобилгруп», ИП Бойко как лицам, способным устранить нарушение.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 97

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

Б<...>

Члены Комиссии:

Б <...> ,

Б<...> ,

на основании своего решения от 29 июля 2014г. по делу №79-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Мобилгруп» в десятидневный срок со дня вынесения настоящего предписания как лицу, способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения рекламы посредством смс-сообщений без получения согласия абонента или адресата на получение рекламы, по которой принято решение по делу.

2. ООО «Мобилгруп» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 августа 2014 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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №95

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

Б<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>

на основании своего решения от 29 июля 2014г. по делу №79-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 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 Фишман ИНН 222104430200 в десятидневный срок со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-сообщений без получения согласия абонента или адресата на получение рекламы.
2. ИП Фишман представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 августа 2014 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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 96

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

Б<...>

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 29 июля 2014г. по делу №79-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «Risovarka АКЦИЯ!!! Филадельфия+Фиеста+Джумбо ролл=500р. 555-505 Отправитель: Risovarka», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 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 Бойко ИНН 222109601097 в десятидневный срок со дня вынесения настоящего предписания как лицу, способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения рекламы посредством смс-сообщений без получения согласия абонента или адресата на получение рекламы.

2. ИП Бойко представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 августа 2014 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.

<...>