

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/10-2015

31 марта 2015 г.
г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрев дело № 06-10.1/10-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) 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 – ИП <...> (ИНН 760604372496, 150014), в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18), извещенного надлежащим образом,

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили заявления гражданина <...> (вх. № 13385э от 03.12.2014, № 13895э-13896э от 15.12.2014) по факту направления на его абонентский номер <...> смс-сообщений рекламного характера:

- 02.12.2014 в 10:00 часов от отправителя +79022272465 (SMS-центр +79023708299):
«Купи коттедж под ключ в КП Новая Красноярка от 1720 тыс. руб. 27-44-24»;

- 12.12.2014 в 11:14 часов от отправителя +79022278916 (SMS-центр +79023708299):
«Займы под залог недвижимости. Деньги в день сделки т. 294223»;

- 11.12.2014 в 10:35 часов от отправителя +79022284387 (SMS-центр +79023708299):
«Реклама вашего бизнеса по смс smska-omsk.ru 89511817374».

По утверждению заявителя данные смс-сообщения были отправлены без его предварительного 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.

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

рекламе» несет рекламораспространитель.

Из информации ЗАО «Ярославль-GSM» от 29.12.2014 № 02/757 и от 23.01.2015 № 02/54 следует, что отправителем указанных смс-сообщений является индивидуальный предприниматель <...>, действующая в рамках действия договора от 17.12.2012 б/н.

Согласно положениям данного договора, ЗАО «Ярославль-GSM» принимает на себя обязательства по передаче смс-сообщений, предоставленных ИП <...>, посредством имеющихся у ЗАО «Ярославль-GSM» технических и программных средств (пункты 3.1.1. и 3.2.1 договора от 17.12.2012 № б/н).

При этом в силу пункта 3.1.2 указанного договора, ИП <...> обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама, т.е. смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов (п. 1.1.3 договора от 17.12.2012 № б/н).

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

При этом каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> (абонента <...>) на получение рекламы от ИП <...> и/или ЗАО «Ярославль-GSM» в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/10-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом от 02.02.2015 № 06-836, которое было возвращено в Омское УФАС России с пометкой «истек срок хранения».

Определение Омского УФАС России о продлении срока рассмотрения дела № 06-10.1/08-2015 было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом от 27.02.2015 № 06-1897, однако согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «адресат заберет отправление сам».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России считает, что в извещении ИП <...> предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/10-2015.

Одновременно 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.

Согласно пункту 8.3 Договора при не выполнении Заказчиком п. 3.1.2., 3.1.3. настоящего договора, а также в случае использования канала связи Заказчиком для целей, не относящихся к предмету настоящего договора, Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM»), вправе в одностороннем порядке приостановить доступ Заказчика к оборудованию Исполнителя или расторгнуть Договор в одностороннем порядке.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора от 17.12.2012 № б/н, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-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: «Купи коттедж под ключ в КП Новая Красноярка от 1720 тыс. руб. 27-44-24», «Займы под залог недвижимости. Деньги в день сделки т. 294223» и «Реклама вашего бизнеса по смс smska-omsk.ru 89511817374», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (абонента <...>), ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

3. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» 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 31 марта 2015 года.

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

Председатель Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/10/2-2015

31 марта 2015 г.
г. Омск

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

на основании своего решения от 31.03.2015 по делу № 06-10.1/10-2015 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) посредством смс - сообщений на абонентский номер гражданина <...> (абонента +<...>) без получения его 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 «Ярославль-GSM» (ИНН 7610042413, местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д.18) в срок **до 28 апреля 2015 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ИП <...> передачу смс - сообщений рекламного характера в адрес абонента <...> (абонента <...>) до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Ярославль-GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 30 апреля 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 может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/10/1-2015

31 марта 2015 г.

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,

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист – эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 31.03.2015 по делу № 06-10.1/10-2014 о признании рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) посредством смс - сообщений на абонентский номер гражданина <...> (абонента <...>) без получения его 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. ИП <...> (ИНН 760604372496) в срок **до 28 апреля 2015 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (абонента <...>) до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы.
2. ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 30 апреля 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 может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>