

РЕШЕНИЕ

по делу № 4-05/109

23 ноября 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления.

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...>. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 4-05/109 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Ортомед» SMS-сообщения рекламного характера с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя ООО «Ортомед» - <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление (вх. 4/10525 от 22.09.2016 года) о нарушении рекламного законодательства при распространении на номер <...> -924-200-8617 SMS-сообщения рекламного характера без согласия абонента.

В ходе рассмотрения дела установлено, что SMS-сообщение «50 % на вторую пару детской обуви до 2 октября! Приходите в Ортомед!» поступило 22.09.2016 в 12:34 с номера SMS-центра +79242000696.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Как указано в заявлении, согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера заявитель не давал.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации рассылка сообщения производилась с номера SMS-центра, принадлежащего номерной емкости оператора ПАО «Мегафон» (Хабаровский край).

Согласно информации, представленной ПАО «Мегафон» по запросу антимонопольного органа, отправка указанного SMS-сообщения осуществлена АО «МегаЛабс», действующего как абонент ПАО «Мегафон». В соответствии с Дополнительным соглашением № 17 к Генеральному соглашению № 3 от 02.11.2015 ПАО «Мегафон» оказывает АО «МегаЛабс» услуги по размещению посредством Каналов коммуникации рекламно-информационных материалов АО «МегаЛабс» среди Абонентов, а также по предоставлению доступа к Интерфейсу и поддержке функционирования Интерфейса.

ПАО «МегаЛабс» указало, что рассылка SMS-сообщения осуществлялась ООО «СМС Трафик» по договору № ДМИСМСТРФК от 01.07.2016, по которому Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов Клиента ООО «СМС Трафик».

В рамках претензионной работы ООО «СМС Трафик» представило пояснительное письмо ООО «Мобайл Парк», из которого следует, что отправка SMS-сообщения производилась корпоративным абонентом ПАО «МТС» с подписью Ortomed, заключившим договор с ПАО «МТС» а рамках услуги «МТС Коммуникатор», оказываемой ПАО «МТС» корпоративным абонентам.

ПАО «МТС» предоставили информацию Хабаровскому УФАС России о том, что буквенный идентификатор «Ortomed» используется абонентом ООО «Ортомед» (ИНН 2536123992, место нахождения: 690089, г. Владивосток, ул. Иртышская, д. 23).

Таким образом, распространение данного сообщения рекламного характера без согласия абонента нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

На рассмотрении дела представитель ООО «Ортомед» пояснила, что отправка SMS-сообщения заявителю произошла вследствие ошибки продавца, которая в графе анкеты «Согласны ли вы получать СМС оповещение» напротив ответов «да» и «нет» ошибочно поставила 2 галочки, вследствие чего, покупатель получил сообщение об акции 22.09.2016 г. При этом заявитель сообщил сотрудникам ООО «Ортомед», что претензий к ним не имеет.

Данные доводы отклоняются Комиссией по вышеуказанным основаниям.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Установлено, что рекламораспространителем является ООО «Ортомед» (ИНН 2536123992, место нахождения: 690089, г. Владивосток, ул. Иртышская, д. 23).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Ортомед» в SMS-сообщении следующего содержания: «50 % на вторую пару детской обуви до 2 октября! Приходите в Ортомед!», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»;

2. Выдать ООО «Ортомед» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23 ноября 2016 года.

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

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

23 ноября 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления.

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции.

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции

на основании своего решения от 23 ноября 2016 года по делу № 4-05/109 о признании ненадлежащей рекламы по факту распространения ООО «Ортомед» SMS-сообщения рекламного характера с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»,

и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Ортомед» (ИНН 2536123992, место нахождения: 690089, г. Владивосток, ул. Иртышская, д. 23) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение SMS-сообщений рекламного характера: «50% на вторую пару детской обуви до 2 октября! Приходите в Ортомед!» без согласия абонента.

2. ООО «Ортомед» представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 21.12.2016 года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России в праве в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на физических лиц штраф в размере от двенадцати 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 (в трехмесячный срок).

