

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/11-2015

26 февраля 2015 года

город Омск

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

<...>

рассмотрев дело № 06-10.1/11-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (далее - ООО «Астей») 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 заявителя – <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Астей» (ИНН 5504240385, ОГРН 1135543032020, местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ЗАО «Астрахань GSM» (414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д.44), извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили заявления гражданина <...> (вх. № 13430э от 04.12.14, № 13544э от 08.12.14, № 13766э от 11.12.14) по факту направления на его абонентский номер <...> SMS-сообщений рекламного характера:

- 03.12.2014 в 11:43 часов от отправителя **+79086249092** (SMS-центр +79023700113):
«Займ до 300 т.р, Автокредит до 1 млн, Решение от 10 мин, низкий %, 478-449»;

- 04.12.2014 в 12:48 часов от отправителя **+79086289937** (SMS-центр +79023700113):
«Жалюзи и рулонные шторы от производителя. Замер бесплатно, 475-200»;

- 10.12.2014 в 12:14 часов от отправителя **+79086281566** (SMS-центр +79023700113):
«Куплю холодильники, стиральные машины, ванны, батареи, двери, 59-70-04».

По утверждению заявителя, данные SMS-сообщения были отправлены без предварительного согласия на их получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

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

На запрос Омского УФАС России ЗАО «Астрахань GSM» (вх. № 13801э от 11.12.2014, № 13857э от 12.12.2014 и № 14071э от 17.12.14) представлена информация, из которой следует, что указанные сообщения отправлены партнером ЗАО «Астрахань GSM» - ООО «Астей» в рамках Договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014.

Согласно условиям вышеуказанного Договора Исполнитель (ЗАО «Астрахань GSM») оказывает Заказчику (ООО «Астей») услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений.

В соответствии с пунктом 2.1.20 Договора **Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.**

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/11-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие Южакова А.И. на получение рекламы от ООО «Астей», ЗАО «Астрахань GSM» либо иного лица, в адрес Омского УФАС России представлено не было.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Астей» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем 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.

В соответствии с пунктом 2.3.1 Договора **Исполнитель имеет право блокировать отправку sms, в случае, когда у Исполнителя есть основания предполагать, что SMS, передаваемые Заказчиком, являются спамом или их содержание является недопустимым или противоречит законодательству Российской Федерации с незамедлительным уведомлением о такой блокировке.**

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Астрахань GSM», положения Договора № 06-02-02/14 от 07.02.2104, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Астей» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщений на абонентский номер <...>.

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 «Займ до 300 т.р. Автокредит до 1 млн, Решение от 10 мин, низкий %, 478-449»; «Жалюзи и рулонные шторы от производителя. Замер бесплатно, 475-200»; «Куплю холодильники, стиральные машины, ванны, батареи, двери, 59-70-04», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>), ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ЗАО «Астрахань 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 26 февраля 2015 года.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе
по делу № 06-10.1/11-2015/2

26 февраля 2015 года

г. Омск

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

<...>

на основании своего решения от 26.02.2015 по делу № 06-10.1/11-2015 о признании рекламы, распространенной ООО «Астей» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданина <...> 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 «Астрахань GSM» (414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д.44) в срок **до 17.03.2015 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ООО «Астей» передачу SMS -

сообщений рекламного характера в адрес абонента <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Астрахань GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 18.03. 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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/11-2015/1

26 февраля 2015 года

г. Омск

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

<...>

На основании своего решения от 26.02.2015 по делу № 06-10.1/11-2015 о признании рекламы, распространенной ООО «Астей» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданина <...>, 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 ООО «Астей» (ИНН 5504240385, ОГРН 1135543032020, местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88) в срок **до 17.03. 2015 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес абонента <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ООО «Астей» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 18.03.2015 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.

<...>