

РЕШЕНИЕ

19 января 2015 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 1035/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер мобильной связи физического лица СМС сообщения рекламного характера без его предварительного согласия, в чем усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;
- законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА», извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

24.04.2014г. (вх. № 7754) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о фактах поступления на его телефонный номер сотовой связи (+79185032499) SMS-сообщений рекламного характера, без его на то согласия, в том числе:

23.04.2014г. в 16:23 следующего содержания: «25700pКЛ.КАРТА на 15 мес. Выгодно купи до 27.04.2014 т.2986880». Отправитель: EnergyPlaza. Центр сообщений +79168960390.

В соответствии с ч.1 ст. 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 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 ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное SMS-сообщение было направлено с использованием телефонного номера +79168960390, который относится к номерной емкости ОАО «МТС».

Таким образом, ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данном случае возлагается на ОАО «МТС».

На основании изложенных фактов было возбуждено настоящее дело.

17.06.2014г. (вх. № 12000) ОАО «МТС» представило в Ростовское УФАС России запрашиваемые антимонопольным органом документы, в том числе письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было сформировано и направлено ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ» на основании договора №178344833197 от 27.10.2013г.

На основании изложенного, руководствуясь п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее – Правила) Комиссия Ростовского УФАС России, отложила рассмотрение настоящего дела и привлекла ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ» к рассмотрению дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

22.08.2014г. (вх. № 16801) ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ» представило в Ростовское УФАС России запрашиваемые антимонопольным органом документы, в том числе письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было сформировано и направлено ЗАО «ВЕНДОСОФТ» на основании договора №_1101 от 18 ноября 2013г.

На основании изложенного, руководствуясь п. 32 Правил Комиссия Ростовского УФАС России, отложила рассмотрение настоящего дела и привлекла ЗАО «ВЕНДОСОФТ» к рассмотрению дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

17.10.2014г. (вх. №20744) ЗАО «ВЕНДОСОФТ» представило в Ростовское УФАС России запрашиваемые антимонопольным органом документы, в том числе письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было сформировано и направлено ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» на основании договора-оферты № 20131227-30 от 27.12.2013г.

На основании вышеизложенного определением об отложении рассмотрения настоящего дела (исх. № 20566/04 от 27.10.2014г.) ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» в соответствии с п. 32 Правил было привлечено к рассмотрению настоящего дела.

19.11.2014г. в адрес Ростовского УФАС России поступило ходатайство ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» об отложении рассмотрения настоящего дела на более поздний срок в связи со значительной загруженностью сотрудников ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА».

На основании изложенного, руководствуясь п. 34 Правил Комиссия Ростовского УФАС России, отложила рассмотрение настоящего дела и назначила новое рассмотрение на 19.01.2015г.

19.01.2015г. на заседании комиссии гр. Мартынова Е.И. (слушатель процесса) представила Комиссии Ростовского УФАС России письменные пояснения ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» согласно которым ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» расценивает указанную ситуацию с направлением Заявителю СМС-сообщения как недоразумение носящее единичный характер, связанное с отсутствием

предварительного согласие на получение рассылки.

В соответствии с п. 30 Правил, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что Общество не направило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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.

При этом, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств ([п. 7 ст. 3](#) ФЗ « О рекламе»).

Отправка указанного СМС-сообщения на номер <...> производилась ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» на основании указанных выше договоров.

Документальное подтверждение согласия Заявителя (пользователя телефонного номера +79185032499) на получение рекламных материалов ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» в материалы настоящего дела не представило.

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламодателя.

Таким образом, распространение ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» рекламы на номер мобильного телефона Заявителя без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер Заявителя, в этой связи у Ростовское УФАС России имеются основания для выдачи предписания о

прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь п.2 ч. 1 ст. 33, ч.1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную 23.04.2014г. в 16:23 ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» в виде СМС-сообщения на телефонный номер сотовой связи Заявителя (+79185032499), без согласия адресата на получение такой рекламы, содержащую следующую информацию: «25700рКЛ.КАРТА на 15 мес. Выгодно купи до 27.04.2014 т.2986880», поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 20.01.2015г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 11/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

19 января 2015 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

на основании своего решения от 19 января 2015г. по делу № 1035/04 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «25700рКЛ.КАРТА на 15 мес. Выгодно купи до 27.04.2014 т.2986880» направленной 23.04.2014г. в 16:23 ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА» на телефонный номер сотовой связи физического лица (+79185032499) в виде SMS-сообщения без его предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА»** в **15-дневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, исключить телефонный номер <...> из базы данных телефонных номеров клиентов.

2. **ООО СОА «БАССЕЙНЫ ДОНА»** представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1,2 настоящего предписания до **16.02.2015г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить 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.