

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-03-14)

08.04.2014г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председатель Комиссии:

<...>

Рассмотрев дело №Р-03-14, возбужденное по обращению заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх.№16196 от 12.11.2013г.) а именно рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщения от абонента с именем «SPAforMAN», рекламодатель – ООО «СофтПрофи» (РБ, г.Уфа, ул.Достоевского, д.139/1, оф.3),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя (вх.№16196 от 12.11.2013г.) по вопросу распространения рекламы, приходящей на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «ШОК-цена 1000 руб! Эротический массаж <.....> , www.mandarin-ufa.ru» от 30.10.2013г. от абонента с именем «SPAforMAN», рекламодатель- ООО

«СофтПрофи» (РБ, г.Уфа, ул.Достоевского, д.139/1, оф.3). Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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 распространённой 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

20.01.2014г. представителем по доверенности №20 от 20.01.2014г. от ООО «СофтПрофи» <...> представлены объяснения (вх.№699 от 20.01.2014г.) о том, что: «... на телефон заявителя <...> действительно проходило сообщение через программное приложение ООО «Софт Профи»... ООО «Софт Профи» как исполнитель предоставило заказчику услуги доступа к программному приложению на основании договора. Заказчик идентификатор в системе <...>- ООО «Урал-эксперт». Услуга предоставляется через WEB-кабинет и через стандартные протоколы обмена информацией в сети интернет и обеспечивает интерфейс для формирования, отправки и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети оператора...Сама ООО «Софт Профи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс, никаких рассылок не производит. Заказчик самостоятельно производит все необходимые действия начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам...».

Так же были представлены копии следующих документов (вх.№699 от 20.01.2014г.), а именно: детализация ООО Урал-Эксперт; регистрационная карта ООО «Урал-Эксперт»; платежное поручение №21 от 17.10.2013г.; договор №ДУ220313/01 возмездного оказания услуг от 22.03.2013г.; письмо (исх.№100 от 17.01.2014г.) скриншот страницы списка блокировки отправок; устав ООО «Софт Профи» от 28.09.2009г.; свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 07.10.2009г.; свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации; свидетельство о государственной регистрации юридических лиц от 01.08.2007г.; приказ №1 от 01.08.2007г.

20.01.2014г. Комиссией принято решение привлечь в качестве заинтересованного лица ООО «Урал-Эксперт» (454081, г.Челябинск, ул.Ферросплавная, д.128, оф.3217) по делу №Р-03-14.

07.02.2014г. представители ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем

извещении ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

21.02.2014г. представители ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

07.03.2014г. в Башкортостанское УФАС России от ООО «Урал-эксперт» поступили письменные объяснения (вх.№3624 от 07.03.2014г.) о том, что: «...Между ООО «Урал-эксперт» и клиентом гр.<...> заключен договор на предоставление услуги доступа к программному приложению, обеспечивающий отправку смс-сообщений. В связи с чем, довожу до вашего сведения, что ответственность за распространение рекламы, пришедшей на номер заявителя несет указанное физическое лицо, т.е. <...>».

Так же от ООО «Урал-эксперт» поступили копии документов (вх.№3624 от 07.03.2014г.), а именно: договор №ДУ051212/01 от 05.12.2012г.; свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения от 22.11.2012г.; свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 22.11.2012г.; приказ №4 от 23.11.2012г.; решение единственного учредителя ООО «Урал-эксперт» от 10.11.2012г.; страница устава ООО «Урал-эксперт».

17.03.2014г. представители ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «Софт Профи» и ООО «Урал-эксперт» о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

17.03.2014г. Комиссией принято решение привлечь в качестве заинтересованного лица гражданина <...> по делу №Р-03-14.

02.04.2014г. представители ООО «Софт Профи», ООО «Урал-эксперт» и гр.<...> на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «Софт Профи», ООО «Урал-эксперт» и гр.<...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

08.04.2014г. представители ООО «Софт Профи», ООО «Урал-эксперт» и гр.<...> на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «Софт Профи», ООО «Урал-эксперт» и гр.<...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало. Так же телеграмма отправленная гр.<...> по адресу: <...> в управление поступила с отметкой «вручена отцу» от 04.04.2014г.

Анализ материалов дела №Р-03-14 показал, что согласно документов (вх.№3624 от 07.03.2014г.), а именно: договора №ДУ051212/01 от 05.12.2012г. между гр.<...> (Заказчик) и ООО «Урал-эксперт» (Исполнитель), предметом которого является то, что ООО «Урал-эксперт» предоставляет за плату гр.<...> доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети оператора, а так же письменных объяснений от ООО «Урал-эксперт» (вх.№3624 от 07.03.2014г.), а именно: «...Между ООО «Урал-эксперт» и клиентом гр.<...>заключен договор на

предоставление услуги доступа к программному приложению, обеспечивающий отправку смс-сообщений. В связи с чем, довожу до вашего сведения, что ответственность за распространение рекламы, пришедшей на номер заявителя несет указанное физическое лицо, т.е. <...>», рекламодателем данной рекламы является гражданин <...>. Так же согласно списка блокировки отправок- Черный список (вх.№699 от 20.01.2014г.), на абонентский номер <...> отправка смс-сообщений производится в настоящее время не производится.

В ходе рассмотрения дела №Р-03-14 гр.<...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента <...> на номер которого поступала реклама путем sms-сообщения от гр.<...>

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама приходящая на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «ШОК-цена 1000 руб! Эротический массаж <.....> , www.mandarin-ufa.ru» от 30.10.2013г. от абонента с именем «SPAforMAN», рекламодатель- <...>, нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно информации, представленной ООО «Софт Профи», а именно списка блокировки отправок- Черный список (вх.№699 от 20.01.2014г.), на абонентский номер <...>отправка смс-сообщений производится не будет. Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 11.04.2014г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «ШОК-цена 1000 руб! Эротический массаж <.....> , www.mandarin-ufa.ru» от 30.10.2013г. от абонента с именем «SPAforMAN», рекламодатель- <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения (вх.№699 от 20.01.2014г.), предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 11.04.2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>