РЕШЕНИЕ в отношении ИП Абрамян А.А.

Резолютивная часть решения объявлена 31.08.2016 г. г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 12.09.2016 г.

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

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Тимошенко А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Королева В.В. – специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 64 Р/2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: *«29 февраля один раз в 4 года! Скидка 29 % только 29.02! 2737700»,* полученной 27.02.2016 г. в 15 часов 25 минут на телефонный номер <…>; *«Твоя сила в X-Fit! К 23.02 скидка 23%! Будь в строю! 2737700»,* полученной 18.02.2016 г. в 17 часов 37 минут на телефонный номер<…> ; *«Антикризисное предложение: 12мес.=28000! Только до 30.01! 2737700»,* полученной 27.01.2016 г. в 14 часов 21 минуту на телефонный номер <…>; *«X-fit! Только в январе карта полного дня на 6 мес. – 17000! 2737700»,* полученной 25.01.2016 г. в 16 часов 29 минут на телефонный номер <…>; *«А ты купил подарок? Начни 2016 с X-Fit по супер цене до 31.12! 2737700»,* полученной 29.12.2015 г. в 14 часов 12 минут на телефонный номер<…> ; *«Не упусти свой шанс! Карта на 5 мес. За 15000! Только 3 дня! 2737700»,* полученной 28.03.2016 в 19 часов 41 минуту на телефонный номер<…> , без предварительного согласия абонента,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 64 Р/2016 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП Абрамян А. А.

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте

рассмотрения дела № 64 Р/2016 заявителя – гр. <…> ,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <…> (вх.№ 3340 от 31.03.2016 г) о признаках нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении посредством смс-сообщений, на телефонный номер <…>, рекламы содержания:

- *«29 февраля один раз в 4 года! Скидка 29 % только 29.02! 2737700»,* полученной 27.02.2016 г. в 15 часов 25 минут;

-*«Твоя сила в X-Fit! К 23.02 скидка 23%! Будь в строю! 2737700»,* полученной 18.02.2016 г. в 17 часов 37 минут;

- *«Антикризисное предложение: 12мес.=28000! Только до 30.01! 2737700»,* полученной 27.01.2016 г. в 14 часов 21 минуту;

- *«X-fit! Только в январе карта полного дня на 6 мес. – 17000! 2737700»,* полученной 25.01.2016 г. в 16 часов 29 минут;

- *«А ты купил подарок? Начни 2016 с X-Fit по супер цене до 31.12! 2737700»,* полученной 29.12.2015 г. в 14 часов 12 минут;

- *«Не упусти свой шанс! Карта на 5 мес. За 15000! Только 3 дня! 2737700»,* полученной 28.03.2016 в 19 часов 41 минуту Краснодарским УФАС России установлено следующее

Смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания, полученные на телефонный номер <…> , отправлены с номера +79168960390.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «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.

Телефонный номер <…> принадлежит гр. <…> что подтверждено договором № <…>.

Гр. <…> являясь абонентом номера <…> , не давала своего согласия на получение

смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номер <...> , с которого отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания принадлежит номерной емкости ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Из документов и материалов, представленных ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх. № 9 от 19.04.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 7166/7 от 07.04.2016 г.) следует, что номер <...> , с которого были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания, закреплен за ООО «Крафт Телеком» (Агент) в рамках заключенного договора № D140755140 от 01.12.2014 г. с ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (Принципал).

Рассмотрев заявление гр. <…> (вх.№ 3340 от 31.03.2016 г.) и представленные материалы 31.05.2016 г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 64 Р/2016 в отношении ООО «Крафт Телеком» по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Крафт Телеком» (вх.№ эл./п. 3647 от 14.06.2016 г; вх.№ 6145 от 15.06.2016; вх.№ эл./п. 4824 от 19.07.2016), следует, что отправка смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания была осуществлена в рамках исполнения договора № 106 от 31.12.2013 г., заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Мобильные сервисы», переименованное 21.02.2014 г. в ООО «Инстам». В свою очередь, ООО «Инстам» заключило договор № 1707 от 01.04.2016 г. с ООО «Интис Телеком».

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Крафт Телеком»

признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержаться признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Интис Телеком».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Интис Телеком» (вх.№ эл./п. 4447 от 15.07.2016; вх.№ 7620 от 25.07.2016 г.) следует, что ООО «Интис Телеком» заключило договор о сотрудничестве № 22082014-Р-1 с ООО «Молл-Эр». ООО «Молл-Эр» представили письменные пояснения ООО «Интис Телеком», из которых следует, что отправка смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания была осуществлена ИП Абрамян А.А. в рамках договора № SM-213-1169413-042, заключенного ИП Абрамян А.А. с ООО «Молл-Эр».

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Интис Телеком»

признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержаться признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Абрамян А.А.

Также ООО «Интис Телеком» представило пояснения ИП Абрамян А.А. и анкету клиента.

Исходя из письменных пояснений ИП Абрамян А.А. следует, что телефонный номер <…> исключен из смс рассылок и смс-сообщения на данный номер более не отправляются.

Кроме того представленная анкета клиента клуба «X-fit» не свидетельствует о получение согласия гр. <…> , так как в вышеуказанной анкете не указана фамилия, имя, адрес места жительства.

Согласно п.3.2.2 договора № SM-213-1169413-042, заключенного между ООО «Молл-ЭР» (Исполнитель) и ИП Абрамян А.А. (Заказчик), по требованию Исполнителя Заказчик обязан предоставить факты, подтверждающие информирование лиц о возможной отправке им SMS-сообщений.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

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

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: *«29 февраля один раз в 4 года! Скидка 29 % только 29.02! 2737700»,* полученной 27.02.2016 г. в 15 часов 25 минут на телефонный номер <…>; *«Твоя сила в X-Fit! К 23.02 скидка 23%! Будь в строю! 2737700»,* полученной 18.02.2016 г. в 17 часов 37 минут на телефонный номер <…>; *«Антикризисное предложение: 12мес.=28000! Только до 30.01! 2737700»,* полученной 27.01.2016 г. в 14 часов 21 минуту на телефонный номер <…> ; *«X-fit! Только в январе карта полного дня на 6 мес. – 17000! 2737700»,* полученной 25.01.2016 г. в 16 часов 29 минут на телефонный номер<…> ; *«А ты купил подарок? Начни 2016 с X-Fit по супер цене до 31.12! 2737700»,* полученной 29.12.2015 г. в 14 часов 12 минут на телефонный номер <…>; *«Не упусти свой шанс! Карта на 5 мес. За 15000! Только 3 дня! 2737700»,* полученной 28.03.2016 в 19 часов 41 минуту на телефонный номер <…>, является ИП Абрамян А.А. (зарегистрированного по адресу: <…>; адрес: <…> ; ИНН: <…>; ОГРНИП: <…>).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, рекламораспространителем – ИП Абрамян А.А. при распространении рекламы содержания: *«29 февраля один раз в 4 года! Скидка 29 % только 29.02! 2737700»,* полученной 27.02.2016 г. в 15 часов 25 минут на телефонный номер<…> ; *«Твоя сила в X-Fit! К 23.02 скидка 23%! Будь в строю! 2737700»,* полученной 18.02.2016 г. в 17 часов 37 минут на телефонный номер<…> ; *«Антикризисное предложение: 12мес.=28000! Только до 30.01! 2737700»,* полученной

27.01.2016 г. в 14 часов 21 минуту на телефонный номер <…>; *«X-fit! Только в январе карта полного дня на 6 мес. – 17000! 2737700»,* полученной 25.01.2016 г. в 16 часов 29 минут на телефонный номер<…> ; *«А ты купил подарок? Начни 2016 с X-Fit по супер цене до 31.12! 2737700»,* полученной 29.12.2015 г. в 14 часов 12 минут на телефонный номер <…>; *«Не упусти свой шанс! Карта на 5 мес. За 15000! Только 3 дня! 2737700»,* полученной 28.03.2016 в 19 часов 41 минуту на телефонный номер<…> , нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Руководствуясь 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 ненадлежащей рекламу содержания: *«29 февраля один раз в 4 года! Скидка 29 % только 29.02! 2737700»,* полученной 27.02.2016 г. в 15 часов 25 минут на телефонный номер<…> ; *«Твоя сила в X-Fit! К 23.02 скидка 23%! Будь в строю! 2737700»,* полученную 18.02.2016 г. в 17 часов 37 минут на телефонный номер<…> ; *«Антикризисное предложение: 12мес.=28000! Только до 30.01! 2737700»,* полученную 27.01.2016 г. в 14 часов 21 минуту на телефонный номер<…> ; *«X-fit! Только в январе карта полного дня на 6 мес. – 17000! 2737700»,*полученную 25.01.2016 г. в 16 часов 29 минут на телефонный номер<…> ; *«А ты купил подарок? Начни 2016 с X-Fit по супер цене до 31.12! 2737700»,* полученную 29.12.2015 г. в 14 часов 12 минут на телефонный номер <…>; *«Не упусти свой шанс! Карта на 5 мес. За 15000! Только 3 дня! 2737700»,* полученную 28.03.2016 в 19 часов 41 минуту на телефонный номер <…> без его предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. ИП Абрамян А.А. (зарегистрированный по адресу: <…>; адрес: <…>; ИНН: <…>; ОГРНИП: <…>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии _____В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____А.В. Тимошенко

_____ В.В. Королева