

РЕШЕНИЕ

13 ноября 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1. - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. - начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3. - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;

рассмотрев дело № 18-14р по признакам нарушения ЗАО "СМАРТС-Казань" ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе", возбужденное по заявлению (вх. № 453 от 20.02.2014) о получении им 19.02.2014 в 15:07 на номер <...> СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания: "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365" без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление, переданное ФАС России (вх. № 453 от 20.02.2014), о получении им на номер +7 9167117239 рекламного СМС-сообщения "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365", поступившее 19.02.2014 в 15:07 от абонента +79047134706, SMS-центр: +79585559997.

Как следует из заявления, данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе".

В соответствии с п. 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Саратовским УФАС России был направлен запрос оператору связи ОАО "ВымпелКом" (исх. № 03/2-1431 от 17.03.2014) о предоставлении информации. Согласно полученному ответу (вх. № 2064 от 14.04.2014) было установлено, что рекламное СМС-сообщение "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365", поступившее 19.02.2014 в 15:07 от абонента +79047134706, SMS-центр: +79585559997, было отправлено через СМС-центр с кодом нумерации "904", выделенным ЗАО "СМАРТС-Казань".

21.04.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 18-14р в отношении ЗАО "СМАРТС-Казань" по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе".

Из полученных 08.07.2014 письменных пояснений ЗАО "СМАРТС-Казань" (вх. № 2027 от 08.07.2014) следует, что номер <...> , с которого было отправлено СМС-сообщение, принадлежит ЗАО "СМАРТС-Казань" и был зарегистрирован на абонента в период с 07.07.2011 по 01.11.2013. Однако с 01.11.2013 данный номер не использовался. СМС-центра +79855559997 принадлежит ОАО "МТТ" (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22).

Определением о приостановлении рассмотрения дела № 18-14р от 14.07.2014 ОАО "МТТ" (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) было привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

20.08.2014 г. В Саратовское УФАС России поступили письменные пояснения ОАО "МТТ", согласно которым абонентский номер <...> входит в ресурс нумерации, выделенный ОАО "МТТ". Указанный абонентский номер является номером СМС-центра ООО "СМС-центр" и не выделен ни одному из абонентов.

Согласно представленному договору ООО "СМС-центр" была представлена техническая возможность самостоятельной отправки СМС-сообщений.

Саратовским УФАС России был направлен запрос (исх. 03/2-7395 от 16.10.2014) в ООО "СМС-центр" о предоставлении информации, имеющей существенное значение для рассмотрения дела.

Из пояснений ООО "СМС-центр" (вх. 7180 от 27.10.2014), следует, что отправка СМС-сообщения на номер <...> с текстом "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365" осуществлялась через клиентский доступ, предоставленный по договору оказания услуг № 339301 от 13.12.2013 ИП

В связи с полученной информацией определением о возобновлении рассмотрения дела № 18-14р от 07.11.2014 ИП был привлечен в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Также ООО "СМС-центр" направило запрос ИП с требованием предоставить объяснение по отправке указанного выше СМС-сообщения, а также подтвердить согласие абонента на данную рассылку.

Согласно приложенным ООО "СМС-центр" пояснениям ИП абонент с номером +79167117239 является подписчиком клиента и дал свое согласие на получение информационных СМС-рассылок. Также к пояснениям приложена

анкета постоянного клиента на имя о подтверждении согласия на распространение ООО "Империя" и его партнерами корреспонденции на указанный номер мобильного телефона, включая информацию о проводимых рекламных акциях.

В соответствии с абз. 3 п. 15 Постановления Пленума № 58 от 08.10.2012 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Однако, представленная анкета постоянного клиента не содержит согласия, выданного ИП на распространение рекламного СМС-сообщения "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365".

При этом из заявления (вх. № 453 от 20.02.2014) следует, что он своего согласия на получение указанного выше рекламного СМС-сообщения не давал.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ИП, согласно договору оказания услуг № 339301 от 13.12.2013 через клиентский доступ осуществил рассылку указанного выше СМС-сообщения на номер +79167117239 без предварительного согласия на его получение. Таким образом, ИП является рекламодателем указанного выше СМС-сообщения, поскольку в рамках заключенного договора осуществил фактическое доведение сведений до потребителей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Нарушение рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом отсутствия в материалах дела доказательств прекращения распространения ненадлежащей рекламы на момент рассмотрения дела, Комиссия Саратовского УФАС России считает необходимым выдать ОАО «ВымпелКом» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч.1 ст. 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 рекламу следующего содержания: "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365", распространенную 19.02.2014 г. в 15:07 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента + 7 916 711 72 39, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе".

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Резолютивная часть решения оглашена 13 ноября 2014. Решение изготовлено в полном объеме 18 ноября 2014. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии:

.....

.....

ПРЕДПИСАНИЕ

**О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

13 ноября 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1. - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. - начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3. специалист - эксперт отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;

на основании своего решения от 13.11.2014 по делу № 18-14р о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ИП 19.02.2014 в 15:07 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7 916 711 72 39, следующего содержания: "У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365"

и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП (105005, г. Москва, пер. Плетешковский, 7/9, 6) в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2010 № 38-ФЗ "О рекламе", а именно: прекратить распространение рекламы следующего содержания:

"У нас есть автомобиль, который Вы ищете! РОЛЬФ Восток +74957847365" без предварительного согласия абонента +7 916 711 72 39.

2. ИП (105005, г. Москва, пер. Плетешковский, 7/9, 6) представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания до 15.03.2015.

В соответствии с ч. 2, 4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц 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.

Председатель Комиссии:

.....

Члены Комиссии:

.....

.....