

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/47-2014

02 октября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/47-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 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 представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Общества с ограниченной ответственностью «Астей» (ИНН 5504240385, ОГРН 1135543032020, местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88), директора <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ЗАО «Пенза - GSM» (ИНН 5835027280, местонахождение: 440071, г. Пенза, ул. Строителей, д.39А) - генерального директора <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гр. <...>, в котором указано, что 23.01.2014 в 12:46 часов на ее абонентский номер <...> (оператор сотовой связи ОАО «МТС») поступило SMS-сообщение рекламного характера: «АВТОКРЕДИТ, Деньги наличными Низкий %, решение от 5 мин 349-117 (сот)». Отправитель указан «+79023145475».

По утверждению заявителя данное SMS-сообщение было отправлено без ее предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Из информации ЗАО «Пенза-GSM», следует, что отправка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлена ООО «Астей» (договор предоставления услуг от 26.11.2013 № 18-05-02-241 (далее – Договор), выкопировка с технических логов системы мониторинга сети «Текелек»).

Согласно условиям вышеуказанного Договора, Исполнитель (ЗАО «Пенза-GSM») предоставляет Заказчику (ООО «Астей») услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки SMS-сообщений.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Договора Заказчик обязуется не использовать свой Комплекс и Комплекс Исполнителя для организации СПАМА, т.е. рассылки Абонентам SMS-сообщений рекламного и/или иного содержания, которая осуществлена без предварительного согласия (разрешения) Абонентов, которым она адресована, или заведомо вводящая Абонентов в заблуждение относительно характера этих SMS-сообщений или их отправителя.

Согласно пункту 3.2.3 Договора Заказчик обязуется в обязательном порядке получить предварительное письменное согласие от Абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика.

В соответствии с пунктом 2.5. Договора формирование текста SMS-сообщения и набор абонентского номера для доставки Абоненту производится Заказчиком с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления Услуг.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/47-2014 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от ООО «Астей», ЗАО «Пенза-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 рекламодателем, 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 пунктами 3.3.3 и 3.3.3.1 Договора Исполнитель вправе прекратить оказание Услуги Заказчику в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязанности, предусмотренной пунктом 3.2.3 Договора.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Пенза-GSM», положения договора предоставления услуг от 26.11.2013 № 18-05-02-241, 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 номер абонента <...>.

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: «АВТОКРЕДИТ, Деньги наличными Низкий %, решение от 5 мин 349-117 (сот)», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <...> ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ЗАО «Пенза-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 02 октября 2014 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/47/1-2014

02 октября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 02.10.2014 по делу № 06-10.1/47-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «Астей» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданки <...> без получения ее 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 30 октября 2014 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <...> до получения доказательств ее предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ООО «Астей» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 31 октября сентября 2014 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 № 06-10.1/47/2-2014

02 октября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 02.10.2014 по делу № 06-10.1/47-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «Астей» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданки <...> без получения ее 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 «Пенза - GSM» (ИНН 5835027280, местонахождение: 440071, г. Пенза, ул. Строителей, д.39А) в срок до 30 октября 2014 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 ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «Пенза - GSM» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 31 октября 2014 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.