

РЕШЕНИЕ

10.03.2015г.

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 № 2056/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой связи физического лица рекламного сообщения в виде СМС без его на то согласия, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие заявителя;

в отсутствие ИП <...>., извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

18.09.2014г. (вх. № 18670) в Ростовское УФАС России поступило обращение гр. <...>., в котором сообщается о факте поступления на ее телефонный номер сотовой связи (<...>) 31.07.2014г. в 20:39 СМС-сообщения рекламного характера без ее на то согласия, содержащего следующую информацию: «Деньги до зарплаты? Легко в Золотом/585! Тел.88003332200 ООО ЦЭК», отправитель: «<...> ».

Ростовским УФАС России установлено, что вышеуказанное СМС-сообщение поступило через СМС-центр <...> , который закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

21.10.2014г. (вх. № 21019) ЗАО «Астрахань-GSM» представило в Ростовское УФАС России письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было направлено ООО «Телеком» в рамках исполнения Договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014г., заключенного с ЗАО «Астрахань-GSM».

В соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе Комиссией принято решение о замене ненадлежащего лица ЗАО «Астрахань-GSM» на надлежащее лицо – ООО «Телеком».

12.11.2014г. Комиссия Ростовского УФАС России вынесла определение о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 2056/04.

25.11.2014г. (вх. № 23083) ООО «Телеком» представило в Ростовское УФАС России письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было направлено ИП <...>. в рамках исполнения Договора № 2207/2014 от 22.07.2014г.,

заклученного с ООО «Телеком».

22.01.2015г. Комиссией принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ИП <...> .

Письмо с определением об отложении рассмотрения настоящего дела (исх. № 820/04 от 23.01.2015г.) направлено ИП <...>. по адресу места жительства. Данное письмо возвращено с отметкой почты «Отсутствие адресата по указанному адресу». Вместе с тем, согласно выписке из ЕГРИП адресом места жительства ИП <...>. является следующий адрес: 414000, г. Астрахань, ул. Прохладненская, 14/2.

10.03.2015г. представители сторон на заседание Комиссии Ростовского УФАС России не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП <...>., уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что ИП <...>. не направил мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

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

На номер телефона <...> сотового оператора «МегаФон», принадлежащий Заявителю, 31.07.2014г. в 20:39 поступило рекламное СМС-сообщение.

При этом Заявитель не давал согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

Рассылка данного СМС-сообщения на номер <...> производилась с номера 89023700113, который предоставлен в пользование ИП <...>на основании Договора № 2207/2014 от 22.07.2014г., заключенного с ООО «Телеком».

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

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя, на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, Заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ИП <...>. рекламы на номер мобильного телефона абонента сотовой связи «МегаФон» 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <...>., поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера <...>.

В связи с тем, что в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства того, что в настоящее время вышеназванная реклама не распространяется Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ИП <...>. и ЗАО «Астрахань-GSM» предписания о прекращении нарушения законодательства 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 рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Деньги до зарплаты? Легко в Золотом/585! Тел.88003332200 ООО ЦЭК», поступившую 31.07.2014г. в 20:39 на телефонный номер сотовой связи физического лица (<...>) в виде СМС-сообщения без предварительного согласия абонента ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП <...>. и ЗАО «Астрахань-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ 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 10.03.2015г.

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

Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ № 142/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

10.03.2015г.

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 10.03.2015г. по делу № 2056/04 о признании ненадлежащей рекламы направленной на телефонный номер сотовой связи физического лица (<...>) 31.07.2014г. в 20:39 в виде СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Деньги до зарплаты? Легко в Золотом/585! Тел.88003332200 ООО ЦЭК», 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. ИП <...>. в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы любого содержания, по сетям электросвязи на номер телефона <...> без предварительного согласия адресата на ее получение.
2. ЗАО «Астрахань-GSM» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить передачу СМС-сообщений от отправителя «<...>» на телефонный номер <...>.
3. ИП <...>. и ЗАО «Астрахань-GSM» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1 и 2 настоящего предписания до 03.04.2015г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в

соответствии с п. 2.4. ст. 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 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.