

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №195-ФАС22-Р/12-14

16 января 2015г.

г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №195-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Москвы о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствии заявителя;

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель ООО «Прометей» (ю.а. 414024, г.Астрахань, ул.Набережной реки Царев, д.1, офис 3; ф.а. 414040, г.Астрахань, ул.Победы, д.41, офис 47);

в отсутствии заинтересованного лица - ЗАО «СМАРТС-Иваново» (153037, г.Иваново, ул.8 Марта, д.32),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие представителя указанного лица, так как ООО «Прометей» и ЗАО «СМАРТС-Иваново» своевременно и надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения дела (в деле имеются уведомления о вручении почтовых отправлений от 29.12.2014г. и 26.12.2014г. соответственно).

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Прометей» и ЗАО «СМАРТС-Иваново».

Комиссия, заслушав доклад члена Комиссии, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление жителя г.Москвы (вхд.№11790 от 17.10.2014г.) о получении 06.10.2014г. SMS сообщения на

телефонный номер абонента <...> с номера <...> (SMS-центр: <...>) с рекламой «Открыть ООО дешево! Стройка: Допуск за час. Лицензии. Адвокаты <...>».

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация о предоставлении денежных средств, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно представленной ЗАО «СМАРТС-Иваново» (Исполнитель) информации, смс-сообщение на номер <...> от 06.10.2014г. было отправлено ООО «Прометей» (Заказчик) по договору №05-03-01-55/14 от 18.04.2014г.

Согласно п.2.1 указанного Договора Исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставлять услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса Исполнителя.

Согласно п.2.2 указанного договора, в рамках услуг Исполнитель обязуется обеспечить круглосуточное функционирование своего комплекса для получения СМС-сообщений через комплекс Заказчика и совместный с Заказчиком информационный канал и отправки смс-сообщений Абонентам.

Пунктами 3.2.2, 3.2.3, 3.2.4 договора №05-03-01-55/14 от 18.04.2014г. предусмотрено, что ООО «Прометей» рассылает смс-сообщения адресатам, которые дали согласие на получении информационных СМС-сообщений. Не рассылать СМС-сообщения на адреса, полученные методом перебора абонентских телефонных номеров. Осуществлять рассылку СМС-сообщений в соответствии с законодательством РФ, исключительно в пределах РФ.

Таким образом, ООО «Прометей» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения ООО «Прометей» согласия абонента телефона <...> на получение рассматриваемой смс-рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой «Открыть ООО дешево! Стройка: Допуск за час. Лицензии. Адвокаты <...>», полученное заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Прометей»

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществляется на основании договора ЗАО «СМАРТС-Иваново» с ООО «Прометей». Таким образом, ЗАО «СМАРТС-Иваново», как владелец оборудования, является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 распространенную ООО «Прометей», на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
- 2.Признать ООО «Прометей» (г.Астрахань) нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать ЗАО «СМАРТС-Иваново» как лицу, способному устранить нарушение,

предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена 16 января 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 16 января 2015 года.

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

Председатель Комиссии: С<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 3

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

16 января 2015г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 16 января 2015г. по делу №195-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Открыть ООО дешево! Стройка: Допуск за час. Лицензии. Адвокаты <...>», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей» в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по

которой принято решение по делу.

2. ООО «Прометей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 03 февраля 2015 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии: С<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 4

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

16 января 2015г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 16 января 2015г. по делу №195-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Открыть ООО дешево! Стройка: Допуск за час. Лицензии. Адвокаты <...>», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «СМАРТС-Иваново» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Прометей» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Прометей» смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ЗАО «СМАРТС-Иваново» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 03 февраля 2015 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии:

С<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>