

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-924/2019

20 ноября 2019 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...), врио руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/18-924/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Информационные системы» (далее – ООО «Информационные системы», Общество, ИНН 1841045361, ОГРН 1141841006933) 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: заявителя (...), представителя ООО «Информационные системы», извещенных надлежащим образом, а также индивидуального предпринимателя (...), в извещении которой предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина (...) по факту направления 06.09.2019 в 13:48 (по омскому времени) на его абонентский номер (...) смс-сообщения рекламного характера: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ от 300р/м 1+1=3 ШК. КУПЕ, КУХНИ, ОКНА ПВХ 89136338725» от отправителя (...).

Согласно части 1 статьи 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.

По утверждению заявителя, согласие на получение рекламы с указанного абонентского номера им не давалось.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер абонента (...) принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «Ростелеком» (Пермский край).

На запрос Омского УФАС России ПАО «Ростелеком» в ответе от 18.09.2019 исх. № 0501/05/4873-19 указало, что «...Абонентский номер (...) выделен индивидуальному предпринимателю (...)... Номер был выделен в соответствии с приложением к договору от 22.10.2018...».

В письме от 26.09.2019 вх. № 9706 индивидуальный предприниматель (...) (далее – ИП (...)) пояснила: «...спорное СМС-сообщение было распространено ООО «Информационные системы», с которым был заключен договор № 9 от 10.10.2018 на оказание услуг...».

... Таким образом, вся ответственность за распространение какой-либо рекламы в настоящем случае лежит на ООО «Информационные системы»...».

Кроме того, ИП (...) была представлена копия согласия (...) на получение рекламной информации от ООО «Информационные системы». Однако, на запрос Омского УФАС России относительно обстоятельств заполнения указанного согласия, заявитель в своих ответах дословно указал: «...данную анкету я не заполнял и не подписывал» (вх. № 9882э от 01.10.2019); «Данное согласие составлено и подписано не мной» (вх. № 9912э от 02.10.2019).

Определением от 31.10.2019 Омским УФАС России в отношении ООО «Информационные системы» возбуждено дело № 055/05/18-924/2019 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

13.11.2019 ООО «Информационные системы» в адрес Омского УФАС России представлены пояснения (вх. № 11302), согласно которым: «...Телефонный номер (...) был выделен ИП (...) на основании договора, заключенного с ПАО «Ростелеком».

Применительно к настоящему делу между ИП (...) и ООО «Информационные системы», с которым был заключен договор № 9 от 10.10.2018 на оказание услуг.

ООО «Информационные системы» сообщает, что было получено предварительное согласие абонента (...), которому принадлежит абонентский номер (...).

В связи с этим ООО «Информационные системы» осуществляло распространение рекламных СМС-сообщений.

В п. 5.9. договора на оказание услуг № 9 от 10.10.2018, заключенного между ИП (...) и ООО «Информационные системы», указано, что в связи с тем, что исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем СМС-сообщений, начиная с момента подготовки текста СМС-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой СМС-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение СМС-сообщений, отправленных с комплекса заказчика, их содержание и присваиваемы адрес отправителя (А0номер <...> в полном объеме несет заказчик.

Таким образом, вся ответственность за распространение какой-либо рекламы в настоящем случае лежит на заказчике ООО «Информационные системы»...».

При этом представленная ООО «Информационные системы» в адрес Управления копия согласия (...) на получение рекламной информации от Общества идентична копии, представленной ранее ИП (...)

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Информационные системы» является рекламодателем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, учитывая **отсутствие** доказательств, подтверждающих согласие абонента на получение рекламы, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Информационные системы» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации по сетям электросвязи на абонентский номер (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Кроме того, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о необходимости выдачи рекламодателю ООО «Информационные системы» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 действия ООО «Информационные системы» (ИНН 1841045361, ОГРН 1141841006933), выразившиеся направлением 06.09.2019 в 13:48 час. на абонентский номер (...)гражданина (...)смс-сообщения рекламного характера: *«НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ от 300р/м 1+1=3 ШК. КУПЕ, КУХНИ, ОКНА ПВХ 89136338725»*, ненадлежащими, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Информационные системы» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном

правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 20.11.2019.

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

Председатель Комиссии(...)

Члены Комиссии:(...)

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 055/05/18-924/2019

20 ноября 2019 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...), врио руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: (...),

на основании своего решения от 20.11.2019 по делу № 055/05/18-924/2019 о признании действий общества с ограниченной ответственностью «Информационные системы» (далее - ООО «Информационные системы», ИНН 1841045361, ОГРН 1141841006933), выразившихся в направлении посредством смс-сообщения рекламы в адрес (...) (абонентский номер (...)) без получения его предварительного согласия, нарушающими 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 «Информационные системы» (ИНН 1841045361, ОГРН 1141841006933, адрес регистрации: (...)) **в десятидневный срок** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес (...) до получения его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ООО «Информационные системы» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в пятидневный срок** с момента исполнения предписания.

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.

Председатель Комиссии(...)

Члены Комиссии:(...)