

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-08-14)

24.03.2014г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев в присутствии индивидуального предпринимателя <...>а материалы дела № Р-08-14, возбужденного по обращению заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх.№16326 от 13.11.2013г.), а именно рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщения от абонента с номером 8-909-349-29-95 с смс-центра +79023708085, рекламодатель –ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

13.01.2014г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан возбуждено дело №Р-08-14 по обращению заявителя (вх. №16326 от 13.11.2013г.) по вопросу распространения рекламы, приходящей на номер телефона<...>, посредством смс-сообщения рекламного характера

следующего содержания:

- «13.11 – Musicbox v clube Rise (vk.com/rise1311), 15.11 – Rise Techno vs IloveDeep (vk.com/rise1511), 16/11 – Monoplay (Raha, Moskva, vk.com/rise1611). tel 2992995» от 13.11.2013г. в 15ч. 29мин. от абонента с номером 89093492995 с смс-центра +79023708085, рекламодатель - ИП <...>. Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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 данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

21.01.2014г. ИП <...> на рассмотрение дела №Р-08-14 не явился, почтовое уведомление о надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

07.02.2014г. ИП <...> на рассмотрение дела №Р-08-14 не явился, почтовое уведомление о надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

25.02.2014г. от ИП <...> поступило ходатайство (вх.№3022 от 25.02.2014г.) с просьбой отложить рассмотрение дела №Р-08-14 на другую дату, в связи с необходимостью предоставления документов. Ходатайство удовлетворено.

18.03.2014г. ИП <...> на рассмотрение дела №Р-08-14 не явился, почтовое уведомление о надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

24.03.2014г. ИП <...> представил письменные объяснения (вх.№4662 от 24.03.2014г.) о том, что: «...<...> занимается организацией и проведением мероприятий по договору с ООО «Скай дэнс» (клуб Райз). В рамках проведения ИП <...> информирует своих клиентов о состоявшихся мероприятиях. Номер<...> находится в базе клиентов клуба Rise с 2011г. ИП <...> не отправляет рекламные смс, а информирует своих клиентов о мероприятиях, проводимых в клубе. Данный номер был добавлен в базу информирования о мероприятиях клиентом на входе в клуб при получении флаер карты. Скан анкеты, заполняемой на входе, прилагается. Раз в квартал всем клиентам отправляется специальная смс для отписки от базы, также отписаться можно по телефону и на сайте clubrise.ru. Мероприятия, проводимые в клубе Rise для ограниченного круга лиц и клиент для получения

клубной карты должен оставить свой номер <...> если он хочет чтобы его информировали о них. ИП <...> не отправляет смс лицам, не являющимися их клиентами. Также клиент может отписаться от получения смс по телефону 299-299-5 и на сайте smsnenado.ru, с которым ИП <...> успешно сотрудничает. Информация о том, что клиент с данным номером не хочет получать смс, ИП <...> получена была от сотрудников ФАС в середине января 2014 года, клиент был сразу внесен в черный список».

Так же от ИП <...> поступили копии документов (вх.№4662 от 24.03.2014г.), а именно: договор на организацию мероприятий №3 от 31.03.2011г.; скриншот страницы редактирования рассылки; скриншот страницы черного списка; скриншот страницы сайта: www.clubrise.ru; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 06.05.2009г.; страница базы данных клиентов клуба Rise; страницы паспорта гр.<...>.

Анализ представленных материалов дела №Р-08-14 показал, что согласно договора на организацию мероприятий №3 от 31.03.2011г. между ИП <...> (Исполнитель) и ООО «Скай Дэнс» (Заказчик), ИП <...> обязуется по заданию ООО «Скай Дэнс» оказать ему услуги по организации и проведению мероприятий, указанных в приложении к договору (информирование по смс), а ООО «Скай Дэнс» обязуется оплатить эти услуги. Так же, согласно письменных объяснений ИП <...> (вх.№4662 от 24.03.2014г.): «ИП <...> занимается организацией и проведением мероприятий по договору с ООО «Скай дэнс» (клуб Райз). В рамках проведения мероприятий ИП <...> информирует своих клиентов о состоявшихся мероприятиях путем направления смс-сообщений. Мероприятия проводятся в клубе Rise для ограниченного круга лиц и клиент для получения клубной карты должен оставить свой номер <...> если он хочет чтобы его информировали». Таким образом, рекламодателем данного смс-сообщения является ИП <...>.

Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что номер указанный в базе данных клиентов клуба Rise, представленной ИП <...>, является не читаемым. Таким образом, установлено, что ИП <...> не представлена четкая запись номера телефона заявителя в представленной базе данных клиентов, номер телефона заявителя<...> в базе данных клиентов ИП <...> отсутствует.

В ходе рассмотрения дела №Р-08-14 ИП <...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента <...>, на номер которого поступала реклама путем sms-сообщений от ИП <...>.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама приходящая на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера, а именно: «13.11 – Musicbox v clubе Rise (vk.com/rise1311), 15.11 – Rise Techno vs IloveDeep (vk.com/rise1511), 16/11 – Monoplay (Raha, Moskva, vk.com/rise1611). tel 2992995» от 13.11.2013г. в 15ч. 29мин. от абонента с номером 89093492995 с смс-центра +79023708085, рекламодатель - ИП <...>, размещена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера 8-917-419-80-73, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

Согласно информации, представленной ИП <...> по данному факту приняты соответствующие меры, номер <...> внесен в список абонентов, которые не должны получать смс-сообщения (вх. №4662 от 24.03.2014г.). Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 24.03.2014г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством смс-сообщения рекламного характера, а именно: «13.11 – Musicbox v clube Rise (vk.com/rise1311), 15.11 – Rise Techno vs IloveDeep (vk.com/rise1511), 16/11 – Monoplay (Raha, Moskva, vk.com/rise1611). tel 2992995» от 13.11.2013г. в 15ч. 29мин. от абонента с номером 89093492995 с смс-центра +79023708085, рекламораспространитель - ИП <...>, так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

2. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что по данному факту приняты соответствующие меры, номер <...> внесен в список абонентов, которые не должны получать смс-сообщения (вх.№4662 от 24.03.2014г.), предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 31.03.2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>