

Индивидуальному
предпринимателю

<...>

<...>

Заявителю:

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 70-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 27.04.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 06.05.2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Широкова О.В. – заместитель руководителя управления;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Марова О.О. – специалист – эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Митрофанова Е.И. – специалист – эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы.

рассмотрев дело № 70-Р-14, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера, без предварительного согласия абонента <...>.

В отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> (надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела).

В отсутствие заявителя <...> (надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России принято к рассмотрению заявление (от 19.05.2014 вх. № 2628) от <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении 17.05.2014 года в 15:53 рекламного смс – сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента, следующего содержания:

-«Фитнес Экспресс! Нам 5 лет! Только до 23 мая: год фитнеса за 7990 руб. +3 летних месяца в подарок! Тел: 752-452, www.fitexp.ru», от отправителя под идентификатором «+79022295089» и смс-центром +79023708299, данное смс-сообщение было получено 17.05.2014 года в 15:53

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 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 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 соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в ОАО «СМАРТС», о предоставлении документов и сведений по поводу распространения приведенного выше смс-сообщения. В адрес Хакасского УФАС России поступили письменные пояснения от ОАО «СМАРТС», в которых говорится, что так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> -902-370-82-99 был закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM». В связи с вышеуказанным, ОАО «СМАРТС» не является рекламораспространителем указанного выше смс-сообщения.

Определением от 22 июля 2014 года исх. № 04-4971/ЕС возбуждено производство по делу № 70-Р-14 в отношении ЗАО «Ярославль-GSM».

Определением от 12.08.2014 года дело № 70-Р-14 было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В адрес Хакасского УФАС России поступили письменные пояснения от ЗАО «Ярославль-GSM», в которых говорится, что номер телефона +79022295089, с которого было направлено спорное смс-сообщение закреплен за ООО «Комтерра». Между ЗАО «Ярославль-GSM» (Оператор) и ООО «Комтерра» (Провайдер) заключен договор № <...> предметом которого является предоставление Провайдеру возможности доступа к сервисам Оператора и осуществление технической поддержки оказываемых услуг. Указанный договор был заключен в целях предоставления Провайдеру возможности своим клиентам отправить пользовательские сообщения.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Комтерра» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения спорного смс-сообщения. В ответ общество пояснило, что отправителем данного смс-сообщения является ИП <...> Между ИП <...> и ООО «Комтерра» заключен договор № <...> на оказание услуг по предоставлению ИП <...> технической возможности создавать и отправлять третьим лицам смс-сообщения. В рамках указанного договора ООО «Комтерра» только технически маршрутизирует смс-сообщения по заданным данным.

Хакасским УФАС России были направлены запросы в адрес ИП <...> (от 06.11.2014г. исх.№ 04-8408/ЕМ, от 04.12.2014г. исх.№ 04-9439/ЕМ), до настоящего времени ответ не поступил.

Определением (от 17.03.2015 года исх. № 04-2034/ЕМ) о замене ненадлежащего лица надлежащим лицом по рассмотрению дела № 70-Р-14, возбуждено производство в отношении ИП <...> В назначенное время ИП <...> на рассмотрение дела № 70-Р-14 не явился, сведения о надлежащем уведомлении о месте и времени в материалах дела имеются.

Комиссия Хакасского УФАС России рассмотрев и проанализировав все материалы дела, пришла к выводу, что факт нарушения ИП <...> Закона «О рекламе» подтверждается следующим:

1. Заявлением от <...> с прилагаемым скриншотом экрана мобильного телефона где изображена дата, время и текст поступления нежелательного смс-сообщения;
2. Предоставленной ОАО «Мегафон» детализацией оказанных услуг, подтверждающей поступление нежелательного сообщения;
3. Договором, заключенным между ООО «Комтерра» и ИП <...> № <...> на оказание услуг, в соответствии с которым рекламораспространителем является ИП <...>.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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:

Признать ненадлежащей рекламу ИП <...> с текстом: «Фитнес Экспресс! Нам 5 лет! Только до 23 мая: год фитнеса за 7990 руб. +3 летних месяца в подарок! Тел: 752-452, www.fitexp.ru», от отправителя под идентификатором «+79022295089» и смс-центром +79023708299, данное смс-сообщение было получено 17.05.2014 года в 15:53, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона « О рекламе».

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

Председатель комиссии

О.В. Широкова

Члены комиссии:

А.А. Алехина

О.О. Марова

Е.И. Митрофанова