

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело № 08-6/2014 в отношении в отношении - ООО «СМС-Трафик» (юр.адрес: 107078, РФ, г. Москва, ул. Басманная Новая, д. 12, стр. 2) по факту несанкционированной смс-рассылки 24.12.2013 г. в 11 часов 58 минут, на мобильный номер <...> , рекламы следующего содержания: «Спутниковое ТВ Триколор, Телекарта. Цифровые приставки. Карты оплаты. Установка, Гарантия, ремонт. 525-00-00 маг.РадиоТочка [www.9v.ru](http://www.9v.ru)» поступили на данный мобильный номер <...> .11.2013 г. в 12:38 от отправителя: <...>. в отсутствие представителя ООО «СМС-Трафик», ИП <...>., извещенных о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее — Управление) поступило обращение гражданина (Вх. № 1339/ж от 29.11.2013г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту несанкционированной СМС-рассылки на мобильный номер <...> , рекламы следующего содержания:

«Спутниковое ТВ Триколор, Телекарта. Цифровые приставки. Карты оплаты. Установка, Гарантия, ремонт. 525-00-00 маг.РадиоТочка [www.9v.ru](http://www.9v.ru)» поступили на данный мобильный номер <...> .11.2013 г. в 12:38 от отправителя: <...>.

Своего разрешения на получение указанной рекламной информации заявитель не давал.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация «Спутниковое ТВ Триколор, Телекарта. Цифровые приставки. Карты оплаты. Установка, Гарантия, ремонт. 525-00-00 маг.РадиоТочка [www.9v.ru](http://www.9v.ru)», содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена посредством использования телефонной связи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

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 предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель 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 пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Из положения части 7 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламораспространитель.

В целях установления рекламораспространителя Управлением в адрес операторов связи были направлены соответствующие запросы информации.

По предоставленным документам было установлено, что между ООО «СМС-Трафик» и ООО «СМС Майл» заключен договор на оказание услуг связи по передаче sms-трафика № 01/08 от 01.08.2008 г., согласно которому ООО «СМС-Трафик» обязуется оказать ООО «СМС Майл» услуги, обеспечивающие техническую возможность создавать и отправлять третьим лицам СМС-сообщения, а заказчик - ООО «СМС Майл» обязуется услуги принять и оплатить.

Вместе с тем, между ООО «СМС Майл» и ИП <...>. было заключено соглашение, являющееся публичной офертой на оказание услуг СМС информирования с физическими лицами (Пользователями).

Согласно пункту 1.2 данного соглашения ИП <...>. предоставляется возможность путем совершения действий в рамках Сайта ([www.smstraffic.ru](http://www.smstraffic.ru)) направлять короткие текстовые сообщения через Сайт абонентам сетей операторов сотовой связи на территории РФ с использованием технологии SMS.

В соответствии с п.2.1.1 указанного соглашения ИП <...>. обязуется не направлять СМС-сообщения лицам, не выразившим свое согласие на получение таких СМС-Сообщений.

По результатам изучения полученных документов Управлением установлено, что вышеуказанное смс-сообщение было отправлено ИП <...>.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что абонент выразил свое согласие на получение рекламы.

При этом существует презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата. На рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе. В свою очередь, в материалах дела документальное подтверждение согласия абонента на получение рассматриваемой рекламы отсутствует.

Таким образом, реклама, поступившая на мобильный номер <...>.,с текстом: «Спутниковое ТВ Триколор, Телекарта. Цифровые приставки. Карты оплаты.

Установка, Гарантия, ремонт. 525-00-00 маг.РадиоТочка www.9v.ru», распространялась с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно: данная реклама распространялась по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения жалобы было установлено, что в настоящее время несанкционированная смс-рассылка с номер <...> не осуществляется, иных фактов распространения рекламы с номера +78435250000 не выявлено.

В связи с прекращением нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе основания для выдачи предписания об устранении таких нарушений отсутствуют.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

Решила:

1. Признать рекламу, распространявшуюся по сетям электросвязи на мобильный номер <...> с текстом: «Спутниковое ТВ Триколор, Телекарта. Цифровые приставки. Карты оплаты. Установка, Гарантия, ремонт. 525-00-00 маг.РадиоТочка www.9v.ru» ненадлежащей, так как были нарушены требования, установленные частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе не выдавать в связи с прекращением на момент вынесения Комиссией решения факта нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «24» декабря 2014 года.

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