

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №197-ФАС22-Р/12-14

17 февраля 2015 г.

г.Барнаул

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

Председатель:

П...,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №197-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 - рекламораспространителя ООО «Прометей» (414040, г.Астрахань, ул. Победы, д.41, офис №47);

в отсутствии заинтересованных лиц - ООО «Телеком» (414040, г.Астрахань, ул.Победы, д.41, офис 47) и ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, г.Астрахань, ул.Лычманова, д.44),

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 представителей указанных лиц, так как ООО «Прометей», ООО «Телеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» своевременно и надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения дела (в деле имеются уведомления о вручении почтовых отправлений).

От генерального директора ООО «Прометей» поступило ходатайство (вхд. №897 от 02.02.15г.) о рассмотрении дела в его отсутствие.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Прометей», ООО «Телеком» и ЗАО «Астрахань-GSM».

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 о получении 20.10.2014г. посредством SMS сообщения на мобильный телефон <...> с номера <...> рекламы «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит».

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 согласия на получение указанного смс-сообщения не давал.

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-сообщения информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщений с указанием даты и времени получения смс-сообщения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа согласно представленной ЗАО «Астрахань-GSM» (Исполнитель) информации, следует, что телефонный номер <...> с которого осуществлялась рассылка смс-рекламы <...>, предоставлен ООО «Телеком» (Заказчик) по договору №06-02-02/122 от 01.07.2014г.

Согласно условий вышеназванного договора, ООО «Телеком» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу с целью инициализации входящего трафика (п.2.1.1 Договора).

Согласно п.2.15 договора, ООО «Телеком» обязан осуществлять рассылку смс-сообщений в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с п.2.1.21 договора Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только адресатам, давшим письменное согласие на её получение.

На основании указанного договора, ООО «Телеком» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

19.12.2014г. в отношении ООО «Телеком» (г.Астрахань) было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного смс-сообщения «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит» на абонентский номер заявителя с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» - в отсутствие предварительного согласия абонента.

16.01.2015г. в заседании Комиссии на основании представленных документов было установлено, что ООО «Телеком» (г.Астрахань) рекламораспространителем не является. Отправка рассматриваемого смс-сообщения была произведена ООО «Прометей» (г.Астрахань), в связи с чем рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 17 февраля 2015г. К участию в деле в качестве рекламораспространителя привлечено ООО «Прометей» (г.Астрахань), в качестве заинтересованных лиц - ООО «Телеком» (г.Астрахань) и ЗАО «Астрахань-GSM» (г.Астрахань).

Из письменных пояснений ООО «Прометей» (вхд. №897 от 02.02.2015г.) следует, что цитата «...ООО «Прометей» не является рекламораспространителем. Заказчиком рекламы является ООО «СтройКомплект» (г.Сочи). ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) для рассылки смс-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс сообщения. ООО «Прометей» по договору не несет ответственность за рассылку. Всю ответственность Заказчик берет на себя. Информацию о согласии абонента (ов) на рассылку предоставить не можем. Так как ООО «Прометей» предоставляет только трафик для рассылки и не формирует базу абонентов и текст для рассылки. ООО «Прометей» не рассылает смс сообщения». К пояснению приложены копии договора №0109/2014 от 01.09.2014г. заключенного между ООО «Прометей» (Исполнитель) и ООО «СтройКомплект» (Заказчик), тарифы на услуги исполнителя, условия использования услуги динамической цифробуквенной смены адреса отправителя.

Представленные доводы ООО «Прометей» Комиссией отклоняются в связи с тем, что не представлены доказательства, свидетельствующие о предоставлении ООО «СтройКомплект» 20.10.2014г. канала для рассылки на номер телефона <...> с номера <...> рекламы «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит».

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 «Выдаем деньги за 30

минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит», 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 «Астрахань-» с ООО «Телеком»; ООО «Телеком» с ООО «Прометей». Таким образом, ЗАО «Астрахань-» и ООО «Телеком», как владельцы программы, являются лицами, способными 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 «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит» ООО «Прометей», распространенную 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 «Астрахань-GSM» и ООО «Телеком» как лицам, способным устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена 17 февраля 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 февраля 2015 года.

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

Председатель Комиссии: П<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 33

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

17 февраля 2015 г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 февраля 2015г. по делу №197-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит», 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 марта 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: П<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 34

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

17 февраля 2015 г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 февраля 2015г. по делу №197-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит», 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 «Астрахань-GSM» 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 «Астрахань-GSM» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 03 марта 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: П<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 35

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

17 февраля 2015 г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 февраля 2015г. по делу №197-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Выдаем деньги за 30 минут! 88001009105 centrzaimov.ru ООО МФО «Саммит», 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 «Телеком» 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. ООО «Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 03 марта 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:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>