

Резолютивная часть решения оглашена 24 июля 2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 25 июля 2014 года

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

Председатель:

С <...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №74-ФАС22-Р/07-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаул о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламодатель гражданин С<...>;

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодатель ООО «Инфосвязь» (Общество уведомлено о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Письма, адресованные гражданам, направляются по месту их регистрации. Гр.С<...> зарегистрирован по адресу: ул. Высоцкого, <...> г. Новосибирск. Почтовую корреспонденцию по указанному адресу гр.С<...> не получает, письма возвращаются с пометкой «истек срок хранения». Таким образом, гр.С<...> уклоняется от получения почтовой корреспонденции.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Инфосвязь» и гр.С <...>.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г.Барнаул (вхд. №104 от 30.01.2014г.) о получении заявителем на абонентский номер мобильного телефона (+7<...>) смс-сообщения рекламного характера: «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru » от абонента BAST22.ru (получено 19 ноября 2013г. в 15:44 (12:44 мск.), sms-центр +7<...>).

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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.

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

В качестве рекламодателей к участию в деле привлечены ООО «Инфосвязь» (ОГРН 1025403212482) и гражданин С <...>.

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

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».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщений от абонента BAST22.ru и указанием даты 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, оператором связи «МТС» (ОАО «МобильныеТелеСистемы») представлена копия договора с абонентом, который является заявителем по рассматриваемому делу.

В представленных заявителем сведениях о полученном смс-сообщении указан sms-центр +7-<...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), номер <...> -<...> относится к номерной емкости оператора «Средневожская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (Самарская область).

На запрос антимонопольного органа оператором связи ОАО «СМАРТС» представлены сведения, что указанное смс-сообщение было отправлено ООО «Инфосвязь» (г.Новосибирск) на основании заключенного договора №30-13 от 21.02.2013.

В соответствии с указанным договором, исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставлять услуги по созданию информационного канала с использованием комплекса исполнителя. Заказчик обязуется услуги оплатить и принять.

Согласно п.3.2.2 договора, заказчик рассылает смс-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных смс-сообщений.

ООО «Инфосвязь» на запрос антимонопольного органа, представлены пояснения, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено гражданином С<...> на основании договора на оказание услуг связи по отправке текстовых сообщений от 16.10.2013г., заключенного между ООО «Инфосвязь» (в лице агента ООО «Регион Трейд») и физическим лицом С<...>.

Предмет указанного договора – оператор оказывает абоненту услуги связи по передаче по сетям связи коротких текстовых сообщений конечному получателю в порядке и на условиях, установленных договором. Короткие текстовые сообщения состоят из букв и/или символов, набранных в определенной последовательности и именуются в дальнейшем «смс-сообщения». Конечный получатель – физическое или юридическое лицо, получающее с помощью смс-сообщений от абонента информацию, содержащуюся в коротком текстовом сообщении.

Абонент самостоятельно получает либо организует получение предварительных согласий конечных получателей на осуществление рассылки, а также осуществляет хранение подлинников носителей, содержащих такое предварительное согласие в течение срока действия данного договора и в течение 3 лет с момента окончания срока действия данного договора. Согласие конечных получателей на осуществление рассылки должно быть получено абонентом до начала осуществления рассылки.

Ни С<...>, ни ООО «Инфосвязь» не предоставили доказательств получения предварительного согласия заявителя на получение рассматриваемой рекламы.

В антимонопольный орган представлен акт приема-передачи ПИН кода от 16.10.2013г., согласно которому оператор в момент подписания акта передал, а абонент получил персональный код доступа (ПИН код) к услугам оператора, а именно – передача коротких текстовых сообщений.

Согласно агентскому договору на распространение пакетов SMS-сообщений от 01.01.2013г., заключенному между ООО «Инфосвязь» (Принципал) и ООО «Регион

Трейд» (Агент), Агент обязуется за вознаграждение от своего имени, но за счет и в интересах Принципала совершать юридические и иные действия по заключению договоров на услуги SMS рассылки и распространению SMS-пакетов с физическими и юридическими лицами. Ответственность перед Пользователями (потребителями услуг) несет Принципал, т.е. ООО «Инфосвязь».

Таким образом, из представленных документов следует, что С<...> осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно. Однако услуга рассылки смс-сообщений осуществляется посредством технической поддержки ООО «Инфосвязь».

Также ООО «Инфосвязь» представлена выписка из баз биллинг ООО «Инфосвязь», подтверждающая рассылку С<...> через приложение ООО «Инфосвязь» смс-сообщения от абонента BAST22.ru на абонентский номер заявителя 19.11.2013г. в 15:44.

Следовательно, совместными действиями ООО «Инфосвязь» и гр. С<...> нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой от абонента BAST22.ru, 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 рекламораспространителями рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», являются ООО «Инфосвязь» и гр. С<...>.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Инфосвязь» и гр. С<...> ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщения рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

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: «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru », распространяемую на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения от абонента BAST22.ru, ненадлежащей, так как при ее

распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ООО «Инфосвязь» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Признать гр. С<...> нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать ООО «Инфосвязь» и гр. С<...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №88

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>,

на основании своего решения от 25 июля 2014г. по делу №74-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru », 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», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.000 «Инфосвязь» в **пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение посредством смс-сообщений рекламы «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru » на абонентский номер заявителя +7<...>.

2.000 «Инфосвязь» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 18 августа 2014 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.

ПРЕДПИСАНИЕ №89

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

на основании своего решения от 25 июля 2014г. по делу №74-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru », 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», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.С<...> в **пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение посредством смс-сообщений рекламы «Теперь вся спецтехника Барнаула на одном сайте! www.BAST22.ru » на абонентский номер заявителя +7<...>.

2.С<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 18 августа 2014 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. <...>