

РЕШЕНИЕ

«02» февраля 2014 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 02-38/21р-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту направления 09.09.2014 в 14:24 на телефонный номер <...>, закрепленный за абонентом <...>., нежелательного SMS-сообщения без его согласия, с текстом следующего содержания: *«Время покупать землю! Участок 6 соток за 178 тыс. руб.! 20 минут от Спб! aidom.ru 640 1 640»*, в отсутствие лиц, участвующих в деле (о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления <...> (вх. 02/3191 от 10.09.2014), поступившего из ФАС России, по факту распространения 09.09.2014 в 14:24 SMS – сообщения с номера +79020096347 на номер абонента - заявителя <...> следующего содержания: *«Время покупать землю! Участок 6 соток за 178 тыс. руб.! 20 минут от Спб! aidom.ru 640 1 640»*, установлено, что владельцем сервисного центра отправителя SMS-сообщения с номера +7908750090 является ЗАО «Нижегородская сотовая связь», Ульяновский филиал (далее – ЗАО «НСС»).

По информации Ульяновского филиала ЗАО «НСС», представленной на запрос Магаданского УФАС России (исх. № 01-10/2922 от 15.09.2014), телефонный номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное сообщение, выделен провайдеру **ООО «ОСК»** по договору об оказании услуг № 01 от 01.02.2010.

На запрос Магаданского УФАС России (исх. № 01-10/3124 от 03.10.2014), **ООО «ОСК»** сообщило, что SMS-сообщение было получено на номер заявителя от отправителя **ООО «Раппорто»**, которое является клиентом **ООО «ОСК»** на основании договора по предоставлению услуг № sms-29/10-10 от 01.10.2010. По данному договору **ООО «ОСК»** оказывает клиенту (**ООО «Раппорто»**) техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку SMS-сообщений клиента на SMS-сервер оператора связи. В соответствии с договором, формирование и отправка SMS-сообщений осуществляется клиентом самостоятельно, без согласования с **ООО «ОСК»** текстов и адресатов направляемых сообщений. При этом **ООО «ОСК»** не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от клиента SMS-сообщения.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является **рекламораспространителем**.

Из представленных ООО «ОСК» пояснений и договора по предоставлению услуг № sms-29/10-10 от 01.10.2010, заключенному ООО «ОСК» с ООО «Рапporto», и информации, имеющейся у Магаданского УФАС России, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Рапporto».

Распространенная информация на номер заявителя по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности продавца, предлагающего потенциальным покупателям приобрести земельный участок. Подробности об акции можно узнать по указанному в рекламе телефону. Данная реклама формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца и реализуемым им услугам, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с **частью 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама с номера +79020096347 с тестом: *«Время покупать землю! Участок 6 соток за 178 тыс. руб.! 20 минут от Спб! aidom.ru 640 1 640»*, распространенная посредством СМС-сообщения, доставленного 09.09.2014 в 14:24 по сети подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер абонента <...> без его предварительного согласия, содержит признаки *ненадлежащей рекламы*, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании изложенного, Определением Магаданского УФАС России №171 от 10.11.2014 было возбуждено дело № 02-38/21р-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении **ООО «Рапporto»**. Одновременно Определением № 171 от 10.11.2014 от ООО «Рапporto» в срок до 28.11.2014, были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

К установленному сроку информация, затребованная от ООО «Рапporto» не поступила, в связи с чем, Определением № 195 от 02.12.2014 рассмотрение дела было отложено до 26.12.2014 и в последствие продлено до 02.12.2014 (Определение № 210 от 26.12.2014).

Согласно уведомлениям о вручении почтового отправления, Определение № 195 от 02.12.2014, направленное в адрес ООО «Рапporto» заказным письмом с

уведомлением, было получено Обществом 10 декабря 2014 года, а также Определение № 210 от 26.12.2014 было получено 12 января 2015 года, что свидетельствует о надлежащем извещении лица, участвующего в деле, о времени и месте заседания Комиссии.

Однако, запрошенная информация представлена не была, доказательства получения предварительного письменного согласия абонента на получение рекламной информации отсутствуют. Ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам, не поступало.

Таким образом, в действиях ООО «Раппорто» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 38 нарушение физическими и юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями и рекламодателями рекламного законодательства влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия Магаданского УФАС России, оценив обстоятельства настоящего дела, усматривает необходимость передачи дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *«Время покупать землю! Участок 6 соток за 178 тыс. руб.! 20 минут от Спб! aidom.ru 640 1 640»*, распространенную ООО «Раппорто» 09.09.2014 в 14:24 с номера +79020096347 на номер <...> без согласия абонента <...> поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Раппорто» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского

УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» февраля 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«02» февраля 2014 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе <...> ,

на основании своего решения от 2 февраля 2015 года по делу № 02-38/21р-2014 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: *««Время покупать землю! Участок 6 соток за 178 тыс. руб.! 20 минут от Спб! aidom.ru 640 1 640»*, поступившей 09.09.2014 в 14:24 часов на номер телефона, принадлежащий заявителю, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Раппорто», в срок до **24 февраля 2015** предпринять меры по прекращению нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: распространения вышеуказанного рекламного SMS-сообщения без предварительного согласия абонента на номер телефона <...>, принадлежащий заявителю.

2. ООО «Раппотро» представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 3 марта 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.