

04.09.2014 № 13613/04-01 пр-т Строителей, д. 39 А,

г. Пенза, 440071

ООО «Система платежей»

ул. Пархоменко, д.133/1,

г. Уфа, 450006

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/74-13

«21» августа 2014 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л. Ю., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/74-13 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Пенза-GSM», ООО «Система платежей», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 11.10.2013 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Такси у вас за 8 мин. Скидка 20 %

назови пароль 803 при заказе. т 37-02-02» 23.08.2013 г. в 18.25 с номера +7-902-370-05-08 на номер <...> без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ЗАО «Пенза-GSM», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам такси, формирование и поддержание интереса к данному виду услуг и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Факт получения заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией звонков и соответствующим скриншотом, представленных данным лицом.

ОАО «СМАРТС» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 18970 от 26.11.2013) указало следующую информацию: «Приказом Госкомсвязи РФ от 25.05.1998 № 90 «О координирующих операторах сетей стандарта GSM-900» утверждено «Положение о координирующих операторах федеральной сети сотовой подвижной связи стандарта GSM-900» (далее – Положение) и назначены координирующие операторы по укрупненным регионам, которые определены в приказе от 22.07.1997 № 94 «О выделении кодов сетей подвижной связи для сетей

стандарта GSM». Вышеуказанным приказом по Поволжскому региону координирующим оператором назначен оператор сотовой связи стандарта GSM-900 на территории Самарской области ОАО «Смартс». В целях выполнения возложенных задач и функций координирующий оператор выделяет из закрепленного за ним номерного ресурса оператору укрупненного региона технологические номера для нумерации их устройств. Операторы укрупненного региона самостоятельны в своей деятельности, осуществляют предоставление услуг связи на основании Устава, имеющихся лицензий и заключаемых договоров. При этом услуги связи, оказываемые оператором укрупненного региона посредством своих устройств, в сети координирующего оператора определяются по номеру, выделенному такому оператору координирующим оператором и закрепленному за ним устройством. Согласно решению Федерального Агентства Связи об изменении ресурса нумерации единой сети электросвязи РФ № 23962 от 28.08.2008 ресурс нумерации 3700000-3799999 выделен ОАО «СМАРТС». Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> -902-370-05-08 принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Пенза-GSM» (440071, г. Пенза, пр-т Строителей, д. 39 А) и может передаваться пользователям услуг связи.

В представленных ЗАО «Пенза-GSM» пояснениях указано, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено Заказчиком ООО «Система платежей» 23.08.2013 г. на абонентский номер <...> в рамках договора № 18-05-56 от 02.04.2013 г., заключенного данной организацией с ЗАО «Пенза-GSM», именуемой Исполнителем. В п. 2.1 данного договора указано, что Заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг Заказчику: передача смс-сообщений от СМСЦ Заказчика абонентам операторов сотовой связи.

Копия указанного договора представлена ЗАО «Пенза-GSM» в материалы дела.

Кроме того, ЗАО «Пенза-GSM» представило пояснения, согласно которых СМСЦ Заказчика (ООО «Система платежей») представляет собой программно-аппаратный комплекс, производящий посредством действий его пользователя (администратора) действия по формированию текстов смс-сообщений и адресных листов с указанием телефонных номеров их доставки. Указанный программно-аппаратный комплекс в рамках договорных отношений по оказанию услуг связи подключен к сети электросвязи ЗАО «Пенза-GSM» и имеет в этой сети статус Абонента (оконечного устройства пользователя). Линия подключения комплекса Заказчика защищена от какого-либо вмешательства любых лиц, включая всех третьих лиц, а также оператора связи, посредством уникального идентификатора – логина и пароля.

В соответствии с пунктом 3.1.2 договора № 18-05-56 от 02.04.2013 г. заказчик ООО «Система платежей» обязуется не использовать выделенные каналы и подключение к оборудованию исполнителя ЗАО «Пенза-GSM» для передачи спама. Формировать, передавать и направлять смс-сообщения в полном соответствии с ФЗ «О связи», ФЗ «О рекламе» и пр. нормативными актами.

Согласно пунктам 4.2, 4.3, 4.4 указанного договора заказчик ООО «Система платежей» рассылает смс-сообщения, только тем адресам, которые в форме, предусмотренной действующим законодательством РФ, выразили свое согласие на получение передаваемых сообщений от заказчика; заказчик ООО «Система

платежей» контролирует и обеспечивает отсутствие спама во всех передаваемых исполнителю смс-сообщениях как в текстовом, так и в рабочем режиме; для целей настоящего договора, а именно передачи смс-трафика заказчика ООО «Система платежей», заказчику предоставляется право пользования номером 89023700508 из ресурса нумерации исполнителя ЗАО «Пенза-GSM».

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Система платежей».

Таким образом, ООО «Система платежей» как рекламодатель рассматриваемой рекламы несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Такси у вас за 8 мин. Скидка 20 % назови пароль 803 при заказе. т 37-02-02» 23.08.2013 г. в 18.25, поступившую с номера +7-902-370-05-08 на номер <...> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Система платежей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского 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 «04» сентября 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии: Л. Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина

ООО «Система платежей»

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/74-13

21 августа 2014 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «21» августа 2014 г. по делу № 04-01/74-13 о признании ненадлежащей рекламы услуг такси посредством рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Система платежей», адрес места нахождения: 450006, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1 в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Система платежей», адрес места нахождения: 450006, г. Уфа, ул.

Пархоменко, д. 133/1, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11 октября 2014 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – 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.

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии Л.Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина