

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения  
объявлена 23 января 2015 года,  
решение в полном объеме  
изготовлено 26 января 2015 года

г. Чита

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:  
председатель Комиссии – руководитель управления;  
члены Комиссии:  
начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;  
главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;  
специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;  
рассмотрев дело № 31 по признакам нарушения ООО «Кама Телеком» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),  
УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление Гражданина о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно <...> на абонентский номер заявителя, поступило sms - сообщение следующего содержания: «<...>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама - это информация, распространяемая 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. Указанная выше информация, направленная посредством sms - сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – к услугам такси и способствует продвижению обозначенной услуги на рынке. Таким образом, указанная выше информация является рекламой, объектом рекламирования являются услуги такси.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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

Указанная выше реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При рассмотрении заявления Гражданина, установлено, что смс – сообщение

отправлено с номера <...> (sms – центр <...>).

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> относится к оператору связи «Ростелеком», Пермский край.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, абонентский номер <...> относятся к оператору связи «Волгоград- GSM».

Из пояснений, представленных ЗАО «Волгоград – GSM» следует, что ЗАО «Волгоград – GSM» согласно договору <...> и дополнительному соглашению <...> на предоставление услуги «SMS-контакта», которым предусматривается возможность отправления SMS – сообщений с произвольным (по выбору самого абонента) буквенного – цифровым идентификатором в качестве номера абонента – отправителя, не является рекламораспространителем, а оказывает услуги подвижной связи абонентам. Абонентом в данном случае выступает ООО «А1 Системс».

Соответственно обязанность по получению согласия от лица на чей номер отправляется реклама возлагается непосредственно на ООО «А1 Системс».

В данном случае рекламораспространителем является ООО «А1 Системс».

Определением от 6 августа 2014 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 31 в отношении ООО «А1 Системс».

Определением от 11 декабря 2014 года ООО «КамаТелеком» было признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе.

23 января 2015 года ОАО «Ростелеком», ЗАО «РТ-Мобайл», ООО «А1 Системс», ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком», ООО «Кама Телеком» на рассмотрение дела № 31 представителей не направили.

В материалах дела есть подтверждение надлежащего уведомления указанных лиц о времени и месте рассмотрения дела № 31.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

На основании 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 рекламораспространитель 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 заявлением Гражданина он согласия на получение указанной выше рекламы не давал.

Из пояснений ОАО «Ростелеком» следует, что ЗАО «РТ-Мобайл» является правопреемником ОАО «Ростелеком» в отношении всех его кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> относится к оператору связи «Ростелеком» Пермский край.

Таким образом, номер с которого было отправлено нежелательное смс – сообщение относится к ЗАО «РТ-Мобайл».

ООО «А1 Системс» представлены письменные пояснения и документы по делу №

31.

Из представленных ООО «А1 Системс» пояснений следует, что ООО «А1 Системс» была проведена служебная проверка, по результатам которой установлено, что смс-сообщение поступившее на номер заявителя, <...>, было отправлено ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком».

Также, из пояснений ООО «А1 Системс» следует, что номер <...> выделен ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» в рамках оказания услуг по Договору <...>. В соответствии с пунктом 2.1.1. Договора <...>, ООО «А1 Системс» (Исполнитель) обязуется по заданию ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (Заказчика) оказывать последнему услуги по передаче СМС - сообщения (МТ) от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам Операторов.

В соответствии с пунктом 4.3 Договора <...> ответственность за содержание исходящих смс-сообщений несет Заказчик.

В соответствии с пунктом 4.4 Договора <...> Заказчик рассылает СМС - сообщения только желаемые к получению адресатом.

Из пояснений представленных ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком», следует, что смс-сообщение поступившее на номер заявителя, <...> было отправлено ООО «КамаТелеком».

ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» представлена копия договора <...>, в соответствии с которым ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее - Исполнитель) обязуется оказывать ООО «КамаТелеком» (далее - Заказчик) услуги по предоставлению доступа для отправки SMS-сообщений, а также оказывает услуги по приему, обработке и передаче SMS –сообщений от Заказчика к абонентам Оператора.

ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» представлены дополнительные пояснения и документы подтверждающие, что смс-сообщение на номер заявителя было отправлено ООО «Кама Телеком».

Таким образом, рекламное смс – сообщение поступившее на абонентский номер заявителя, следующего содержания: «<....>» было отправлено ООО «КамаТелеком».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Кама Телеком».

ООО «КамаТелеком» надлежащим образом оформленное согласие абонента на получение указанной выше рекламы не представило.

Следовательно, действия ООО «КамаТелеком», по направлению смс-рекламы на номер заявителя, нарушают требования установленные частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, изучив имеющиеся материалы дела, пришла к выводу, что ООО «Кама Телеком» (ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409) – являясь рекламодателем указанной выше рекламы, имело возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 36, 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, на абонентский номер <...>, следующего содержания: «<...>».
2. Признать ООО «Кама Телеком» (ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409) нарушившим части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать ООО «Кама Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: