

Резолютивная часть решения оглашена 08 октября 2014 года
г.Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 10 октября 2014 года

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 №98-ФАС22-Р/08-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаула 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 - рекламораспространитель ИП Манюхин Д.В.;

в отсутствие заинтересованного лица ООО «Мостелеком» (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.

Направленное в адрес ИП Манюхина Д.В. заказным письмом с уведомлением определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе вернулось с пометкой «истек срок хранения». Письмо было направлено на юридический адрес индивидуального предпринимателя: г. Санкт-Петербург, проспект Культуры, <...>.

Таким образом, с учетом того, что антимонопольным органом предприняты все

возможные в рамках полномочий попытки уведомления ИП Манюхина Д.В. о месте и дате рассмотрения дела, ИП Манюхин Д.В. считается уведомленным.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г.Барнаул о получении 22 апреля 2014г. в 10:17 (07:17 мск.) на абонентский номер заявителя +7-<...> от абонента +7-<...> рекламного смс-сообщения: «Срочно нужны деньги? Займи в Домашние деньги. Без справок, 88005557251».

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 рекламного смс-сообщения не давал.

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

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечен ИП Манюхин Д.В. (г. Санкт-Петербург, проспект Культуры, <...>; ОГРНИП 313784728900414).

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 +7-<...> 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 заявителем представлен договор об оказании услуг связи №314353 от 11.01.2010г., заключенный с оператором связи «Алтайсвязь» (ЗАО «Енисейтелеком»).

В предоставленных сведениях оператором связи о полученном смс-сообщении

указано, что рассматриваемое смс-сообщение отправлено с номера +7-<...>, указанный номер принадлежит номерной емкости ЗАО «Волгоград-GSM» (г. Волгоград).

ЗАО «Волгоград-GSM» представлены сведения, что телефонный номер <...> -<...> принадлежит абоненту ООО «А1 Системс» (г.Москва). Через sms-центр +7-<...> (принадлежит ЗАО «Волгоград-GSM») маршрутизируются смс-сообщения, направляемые абонентом ООО «А1 Системс». Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора №2779785 от 01.12.2012г. и дополнительного соглашения №1 от 01.12.2012г. на предоставление услуги «sms-контакт», которым предусматривается возможность отправления смс-сообщений с произвольным (по выбору самого абонента) буквенно-цифровым идентификатором в качестве номера абонента-отправителя.

Антимонопольным органом установлено, что между ООО «А1 Системс» и ООО «Мостелеком» (г.Москва) заключен договор №617-syst1 от 01.11.2013г., предметом которого является следующее: исполнитель (ООО «А1 Системс») обязуется оказывать заказчику (ООО «Мостелеком») услуги по предоставлению доступа для отправки sms-сообщений к центру передачи смс-сообщений исполнителя, посредством технических и программных средств исполнителя.

Согласно представленным ООО «Мостелеком» пояснениям, в рамках договора №5-мтк от 26.12.2013г. контрагенту ИП Манюхину Д.В. (г.Санкт-Петербург) была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки смс-сообщений через sms-центр +7-<...>. В ходе проверки записей системного журнала установлено, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ИП Манюхиным Д.В. с помощью выделенного пароля и логина (акт приема-передачи технических параметров подключения).

В соответствии с пояснениями ИП Манюхина Д.В., рассматриваемое смс-сообщение было отправлено в рамках исполнения обязательств по договору оказания услуг №1И/13 от 20.10.2013г., заключенного с ООО «МТК Комплект». Информационные сообщения отправляются при наличии согласия лица на получение таких сообщений. Согласие получается и предоставляется либо заказчиком, либо исполнителем посредством заполнения анкеты при проведении анкетирования и опросов. Список абонентских номеров, на которые необходимо сделать информационную рассылку об услугах заказчика, формируются путем выбора конкретной группы абонентов по заданным критериям (полу, возрасту, месту жительства и другим), то есть рассылка является индивидуализированной и реализуется с участием человека.

Абонентский номер телефона +7-<...>, на который направлено рассматриваемое смс-сообщение, указан в анкете, заполненной 24.10.2013г. С<...> (гражданин Узбекистана). ИП Манюхин Д.В. исходил из предположения добросовестности и разумности физического лица при заполнении анкеты.

В соответствии с представленным заявителем договором об оказании услуг связи №314353 от 11.01.2010г., на дату предоставления сведений в анкете именно заявитель являлся абонентом указанного номера. ИП Манюхин Д.В. не предпринял мер для проверки достоверности представленных ему сведений, и как следствие, рассматриваемое смс-сообщение направлено на абонентский номер заявителя с признаками нарушения требования 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, реклама, распространенная посредством смс-сообщения от абонента +7-<...>, полученная 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 ИП Манюхин Д.В.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП Манюхиным Д.В. ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщения рекламного характера на абонентский номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

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 ИП Манюхиным Д.В. на основании договора, заключенного с ООО «Мостелеком», которое предоставляет техническую возможность самостоятельной отправки смс-сообщений через sms-центр +7-<...>, то есть является лицом, способным 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: «Срочно нужны деньги? Займи в Домашние деньги. Без справок, 88005557251», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонента +7-<...>, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ИП Манюхина Д.В. нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ИП Манюхину Д.В. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать ООО «Мостелеком» как лицу, способному устранить нарушение, предписание 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 №174

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:

П <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...> ,

на основании своего решения от 10 октября 2014г. по делу №98-ФАС22-Р/08-14 о признании рекламы «Срочно нужны деньги? Займи в Домашние деньги. Без справок, 88005557251», 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 «Мостелеком» в **пятнадцатидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ИП Манюхиным Д.В. законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Манюхиным Д.В. смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7-<...>, в том числе смс-сообщения от

абонента +7-<...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2. ООО «Мостелеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 27 октября 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 №173

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:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>,

на основании своего решения от 10 октября 2014г. по делу №98-ФАС22-Р/08-14 о признании рекламы «Срочно нужны деньги? Займи в Домашние деньги. Без справок, 88005557251», 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. ИП Манюхину Д.В. в **пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7-<...> в том числе смс-сообщения от абонента +7-<...>.

2. ИП Манюхину Д.В. представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 27 октября 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.

<...>