

## РЕШЕНИЕ

30.06.2014г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

27 июня 2014 года, рассмотрев дело № 4 от 27.03.2014г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения смс-рекламы: **«У нас есть покупатель на Ваш авто! 89683653143 Артем»**, по сетям мобильной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

ООО «ИнфоБип» ОГРН:5087746020720, ИНН: 7703673690, юридический адрес: 109012, г. Москва, ул. Ильинка, д. 4, уведомлено о времени и месте рассмотрения дела (корреспонденция направлена в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении и посредством электронной почты),

### УСТАНОВИЛА:

27 января 2014 года от ФАС России на рассмотрение в УФАС по Республике Алтай поступило заявление гражданина <...> вх. № 152, поданное по программе РосСпам, о распространении рекламных СМС-сообщений посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Заявитель является абонентом оператора сотовой связи ОАО «Мегафон» в Московской области.

Из существа заявления следует, что 23 января 2014 года в 13 часов 42 минуты гражданин <...> получил от OLIMPAuto через SMS-центр: +79242000696 СМС-сообщение на абонентский номер <...> <...> следующего информационного содержания: **«У нас есть покупатель на Ваш авто! 89683653143 Артем»**. По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель СМС-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения СМС-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного сообщения.

В рамках рассмотрения заявления УФАС по Республике Алтай был направлен соответствующий запрос ОАО «Мегафон» - оператору сотовой связи (исх. от 03.02.2014 № 159/05) о предоставлении информации.

06.03.2014г. в адрес УФАС по Республике Алтай поступила информация и копии документов от ОАО «Мегафон» вх. № 538, свидетельствующие о том, что на абонентский номер заявителя действительно поступало смс-сообщение через СМС-центр Федерального корпоративного клиента – ООО «ЭйТи Энд Ти»,

которому принадлежит сервисный номер <...> .

ОАО «Мегафон» сообщает, что согласно условиям договора об оказании услуг связи № ФД-СЗФ-9/2013 от 01.06.2013г., заключенного с ООО «ЭйТи Энд Ти», данному Федеральному корпоративному клиенту на сервисный номер <...> подключена услуга «Информ-рассылка».

Услуга «Информ-рассылка» – это услуга оператора по передаче, приему и обработке sms/mms-сообщений от клиента к конечному получателю.

Согласно пункту 2.3 Условий оказания услуги «Информ-рассылка» оператор направляет смс-сообщения конечным получателям других операторов в случае если получатель дал корпоративному клиенту свое согласие на получение смс-сообщений.

На основании вышеизложенного ОАО «Мегафон» приходит к выводу, что факт использования корпоративным клиентом услуги для отправки смс-сообщений означает наличие у клиента согласия конечного получателя, предусмотренного Условиями.

При этом ОАО «Мегафон» отмечает, что ОАО «Мегафон» не участвует в процессе формирования содержания сообщений, списка получателей и отправке сообщений, а только предоставляет соответствующий интерфейс для самостоятельной доставки информационных сообщений от клиентов, исходя из презумпции добропорядочности контрагентов.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила следующее:

Определением от 27.03.2014г. возбуждено дело № 4 в отношении ООО «ЭйТи Энд Ти», (согласно решению №3 от 24.03.2014г. ООО «ЭйТи Энд Ти» было переименовано в ООО «Бизнес Связь»). Определениями от 22.04.2014г., от 20.05.2014г. дело № 4 от 27.03.2014г. откладывалось, определением от 19.06.2014г. дело было отложено и назначено к рассмотрению на 27.06.2014г. на 15 часов 00 минут. Лицо, в отношении которого было возбуждено дело, заменено с ООО «Бизнес Связь» на ООО «Инфобип». Данное определение было направлено в адрес ООО «Инфобип» заказным письмом с уведомлением о вручении. Учитывая сжатые сроки рассмотрения дела, данное определение также было направлено посредством электронной почты на e-mail: natalia.smirnova@infobip.com. ООО «Инфобип» получило данное определение, это подтверждается телефонным звонком специалиста ООО «Инфобип» на телефон УФАС по РА, указанный в сопроводительном письме.

27.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 4 в отсутствие представителя ООО «Инфобип».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Смс-сообщение: «У нас есть покупатель на Ваш авто! 89683653143 Артем» является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение

внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к услугам, связанным с посредничеством в продаже автомобилей и продвижение этих услуг на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что он не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о несоблюдении требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **рекламодатель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

16.05.2014г. ООО «Бизнес Связь» представило информацию (вх. №1274), согласно которой, между ООО «Бизнес Связь» и ООО «ИнфоБип» заключен Договор оказания услуг №1101 от 18.11.2013 года, на основании которого и осуществлялось отправление смс-сообщений.

ООО «Бизнес Связь» поясняет, что ООО «ИнфоБип» имеет договорные отношения с ООО «Пластик Медиа» в виде заключенного договора на оказание услуг, по предмету которого техническая возможность осуществлять отpravку смс-сообщений с использованием оборудования ООО «ИнфоБип» предоставлена ООО «Пластик Медиа». В соответствии с пояснениями ООО «ИнфоБип» и представленным им данным, ООО «Пластик Медиа» имеет аналогичные договорные отношения с ООО «ИСТ ГРУПП», выступающим в качестве заказчика.

Согласно пункту 3.2.4 договора, заключенного ООО «Бизнес Связь» с ООО «ИнфоБип», заказчик (ООО «ИнфоБип») обязан строго соблюдать Правила предоставления услуг. В пункте 2 вышеуказанных Правил указано, что по желанию заказчика (ООО «ИнфоБип») исполнитель (ООО «Бизнес Связь») имеет право предоставить ему возможность регистрации третьих лиц на сайте Исполнителя. Заказчик несет ответственность за действия третьих лиц, по поручению, в

соответствии с указаниями которых, на основании договора с которыми он действует, как за свои собственные. В Правилах предоставления услуг к договору между ООО «ИнфоБип» и ООО «Пластик Медиа», а также к договору между ООО «Пластик Медиа» и ООО «ИСТ групп» отсутствует информация об ответственности сторон.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу, что нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» содержатся в действиях ООО «ИнфоБип» – рекламодателя рассматриваемой рекламы, т.к. Обществом не представлена информация о том, что оно не несет ответственность за действия третьих лиц по договору № 1101 от 18.11.2013г., а также имеет согласие абонента (конечного получателя) на получение рекламы.

Исходя из того, что у ООО «ИнфоБип» есть возможность устранить нарушение законодательства о рекламе, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи предписания рекламодателю.

Руководствуясь пунктом 2 части 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 Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «ИнфоБип» нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения смс-рекламы: **«У нас есть покупатель на Ваш авто! 89683653143 Артем»**, по сетям мобильной связи на абонентский номер <...> ;

2. Выдать ООО «ИнфоБип» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение смс-рекламы: **«У нас есть покупатель на Ваш авто! 89683653143 Артем»** по сетям мобильной связи без согласия абонента на ее получение.

Резолютивная часть решения оглашена 27 июня 2014 года, решение изготовлено в полном объеме 30 июня 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.