

Резолютивная часть решения оглашена 29 января 2015 года
г. Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 30 января 2015 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело № 211-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя города Барнаула о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя ИП Мишкурова <...> (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом);

в отсутствие заинтересованного лица – ООО «Прометей», 414040, г. Астрахань, ул. Победы, 41, оф. 47 (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе о дате, времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом, в заседание Комиссии не явилось, что в соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не является препятствием для рассмотрения антимонопольным органом дела по существу.

В соответствии с пунктом 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.

Из материалов дела следует, что 05 ноября 2014 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступили заявления жителя города Барнаула о получении заявителем на мобильный телефон посредством смс-сообщений нежелательной рекламной информации следующего содержания: «DW5D5Нужны деньги?Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244» (сообщение получено 26.10.2014г. 12:53 от абонента <...> через смс-центр <...>), «7JYLDеньги на дом от ООО Домашние деньги 88005553244» (сообщение получено 25.10.2014г. 11:57 от абонента <...> через смс-центр <...>).

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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-сообщений рекламная информация о предоставлении денежных средств, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно статье 18 настоящего Федерального закона, 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 не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), номер телефона заявителя <...> принадлежит номерной емкости ЗАО «Енисейтелеком», Алтайский край.

По информации, предоставленной ЗАО «Енисейтелеком», договор на услуги подвижной связи с использованием абонентского номера <...> заключен 27 июня 2011 года с абонентом, который является заявителем по делу. Оператором также предоставлены сведения о том, что 25.10.2014 года в 13:57 и 26.10.2014 года в 13:53 на номер обслуживаемого им абонента поступили смс-сообщения от абонента <...> являющегося абонентом ОАО «СМАРТС».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номера <...> с которых были отправлены сообщения, принадлежат ЗАО «Пенза GSM», номер же смс-центра <...> – ОАО «СМАРТС». По информации, предоставленной ОАО «СМАРТС», являющимся координирующим оператором, номер указанного смс-центра, согласно технической документации, закреплен за ЗАО «Пенза-GSM», Пензенская область.

Из представленных ЗАО «Пенза-GSM» пояснений и материалов следует, что отправителем на номер заявителя рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Телеком» в рамках заключенного с оператором связи договора № 18-05-125 от 07.07.2014г., согласно которому оператор обязуется предоставить услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых заказчиком (ООО «Телеком») для отправки смс-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи...». СМС-центр заказчика 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. В соответствии с п. 2.5 указанного выше договора заказчик обязан получить предварительно письменное согласие от абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс-сообщений.

ООО «Домашние деньги» на запрос антимонопольного органа представлены сведения о том, что 04.08.2014 года Обществом заключен с ООО «Телеком» договор оказания услуг № 2706/2014, в рамках которого исполнитель (ООО «Телеком») обязался оказать услуги ООО «Домашние деньги» по привлечению клиентов для выдачи займов путем отправки рекламно-информативного сообщения. Согласно п.2.1.4 договора, ООО «Телеком» определяет конечных получателей (абонентов), полностью несет ответственность и гарантирует, что все абоненты дали согласие на получение сообщений рекламно-информационного характера. В соответствии с п.2.3.1 договора Исполнитель вправе без согласования с Заказчиком по собственному усмотрению привлекать третьих лиц в целях исполнения обязательств по данному договору, оставаясь ответственным за их действия, как за свои собственные.

ООО «Телеком» указало, что предоставляет программное обеспечение для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ООО «Прометей» в соответствии с договором № СМС-3102/14 от 23 июля 2014г., заключенным между ООО «Телеком» (Исполнитель) и ООО «Прометей» (Заказчик). Согласно п.3.2.2 указанного договора Заказчик обязан получить от адресата, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений. Отчет об отправке сообщений на номер заявителя не был представлен. Также не представлены доказательства отправки рассматриваемого сообщения ООО «Прометей».

На запрос антимонопольного органа ООО «Прометей» пояснило, что предоставляет программное обеспечение для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Ответственность за получение согласия абонента несет заказчик. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ИП Мишкурин согласно договору № 2407/2013 от 01.09.2013г. Однако, отчет об отправке сообщений на номер заявителя и доказательства отправки указанным индивидуальным предпринимателем рассматриваемого смс-сообщения не были представлены.

Таким образом, из представленных документов следует, что сообщение отправлено в рамках договорных отношений между ООО «Телеком», ООО

«Прометей» и ИП Мишкуровым в интересах ООО «Домашние деньги» путем совершения ряда последовательных действий посредством технической поддержки оператора ЗАО «Пенза GSM».

Согласие заявителя на получение посредством SMS-сообщений рекламной информации «DW5D5Нужны деньги?Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244», «7JYLDеньги на дом от ООО Домашние деньги 88005553244» в антимонопольный орган не представлено, следовательно, данное сообщение распространено с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Согласно пункту 4 статье 3 настоящего Федерального закона, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Согласно материалам дела рекламодателем рекламной информации является ИП Мишкуров <...>. Руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рекламу «DW5D5Нужны деньги?Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244», «7JYLDеньги на дом от ООО Домашние деньги 88005553244», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2.Выдать индивидуальному предпринимателю Мишкурову предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «Прометей» 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 24

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30 января 2015 г.

г.

Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 30 января 2015г. по делу № 211-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «DW5D5Нужны деньги?Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244», «7JYLDеньги на дом от ООО Домашние деньги 88005553244», распространенной на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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. Индивидуальному предпринимателю Мишкурору в **десятидневный срок** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без получения предварительного согласия на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю Мишкурору представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16 февраля 2015 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.

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 25

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30 января 2015 г.

г.

Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 30 января 2015г. по делу № 211-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «DW5D5Нужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244», «7JYLDеньги на дом от ООО Домашние деньги 88005553244», распространенной на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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 «Прометей» в **десятидневный срок**, как лицу, способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Мишкуровым смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без получения предварительного согласия на получение рекламы.

2. ООО «Прометей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16 февраля 2015 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.

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>