

ПАО «Мегафон»

Кадашевская наб, д. 30,

г. Москва, 115035

ООО «Ангел»

ул. Индустриальная, д. 41,

г. Ногинск, 142400

ООО «Телеком»

ул. Победы, д. 41, оф. 47,

г. Астрахань, 414040

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/07-15

«29» декабря 2017 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 – заместитель руководителя управления Матяшевская М. И.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

рассмотрев дело № 04-01/07-15 по признакам нарушения законодательства о

рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ПАО «Мегафон», ООО «Ангел», ООО «Телеком», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 22.12.2014 г. от физического лица обращением установлен факт получения смс-сообщения рекламного характера: «Дарим бонус-скидка 20% на все заказы!+78127772010 Ангел-хорошее такси!» 19.12.2014 в 16:24 на номер с номера +7-902-370-01-03 через смс-центр +7-902-370-82-99 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 согласия на его получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 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 данным услугам 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 рекламораспространитель 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 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного смс-сообщения подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» (вх. № 541 от 21.01.2015 г.). Также получение указанного смс-сообщения подтверждается соответствующим скриншотом, предоставленным самим заявителем.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение ресурса нумерации, номер смс-центра +7-902-370-01-03 выделен оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, Самарская область.

В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС» (Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем) (вх. № 10305 от 22.08.2014) данная организация является координирующим оператором, и согласно технической документации номер <...> -902-370-01-03 закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44).

ЗАО «Астрахань-GSM» в ответе на запрос (вх. № 1133 от 04.02.2015) указало, что проведена проверка по обращению абонента с номером по факту получения им на телефонный номер <...> .12.2014 г. в 16.24 рассматриваемого смс-сообщения. В результате проверки выявлено, что данное смс-сообщение с номера смс-центра ЗАО «Астрахань-GSM» +7-902-370-01-03 в указанную дату абоненту не отправлялось. Данный факт ЗАО «Астрахань-GSM» подтверждает скриншотом, снятым с оборудования смс-центра +7-902-370-01-03 при проверке абонентского номера за 19.12.2014 г. Также ЗАО «Астрахань-GSM» сообщает, что номер смс-центра +7-902-370-82-99 не принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань-GSM», номер относится к ЗАО «Ярославль-GSM».

В пояснениях ЗАО «Астрахань-GSM» также указано, что возможно рассылка была осуществлена с подстановкой номера +7-902-370-01-03, что технически возможно.

Согласно сведениям Выписки из ЕГРЮЛ с официального сайта ФНС России ЗАО «Астрахань-GSM» прекратило деятельность, правопреемником является ПАО «Мегафон».

ЗАО «Ярославль-GSM» в ответе на запрос (вх. № 1380 от 10.02.2015) сообщило, что срок хранения смс-сообщений, проходящих через смс-центр +7-902-370-82-99, составляет 30 дней, по истечении которого смс-сообщения и сведения об их отправителе автоматически удаляются. В связи с этим, не представляется возможным указать сведения о рекламодателе и рекламодателе рекламы «Дарим бонус-скидка 20% на все заказы!+78127772010 Ангел-хорошее такси!», отправленной посредством смс-сообщения 19.12.2014 г. через смс-центр +7-902-370-82-99.

ООО «Нэт Бай Нэт Холдинг» в ответе на запрос предоставило сведения (вх. № 2683 от 16.03.2015) о том, что абонентский номер <...> (812)-777-20-10, указанный в тексте рассматриваемого смс-сообщения, присваивался абоненту ООО «Ангел». В подтверждение предоставлены копии договоров № DA000213#0604-10, № 0604-10, соглашения по договору от 17.11.2010 г. № 0604-10.

ООО «Ангел» представлены пояснения (вх. № 3831 от 15.04.2015), согласно которым основными видами деятельности компании ООО «Ангел» являются совершение юридических и фактических действий, направленных на поиск, привлечение физических и юридических лиц, заинтересованных в получении услуг по перевозке пассажиров и багажа легковым такси, оказание информационных услуг индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам, оказывающим услуги по перевозке пассажиров и багажа легковым такси.

13.10.2014 г. между ООО «Ангел» и ООО «Телеком» (далее - Оператор) был заключен договор № 1310/2014 на предоставление услуг по массовому информированию людей об услугах ООО «Ангел» с помощью услуги смс-рассылки. В соответствии с условиями указанного выше договора, Оператор рассылает смс-сообщения по информационной базе, созданной в системе Оператора. Текст сообщения, подлежащего рассылке, передается Оператору в электронном письме или по телефонной связи, формирование списка абонентов для рассылки и непосредственная передача сообщений осуществляется Оператором самостоятельно. Правилами предоставления услуг регламентирована обязанность Оператора предоставлять услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на получение, кроме того Оператором дана гарантия, что содержание услуги соответствует требованиям действующего законодательства РФ. Заявитель ранее не пользовался услугами ООО «Ангел», а рассылка производилась Оператором на номера собственной абонентской базы с гарантией наличия согласия абонентов.

Копия указанного договора № 1310/2014 также представлена в материалы дела.

В соответствии с пунктами 1, 2 указанного договора исполнитель ООО «Телеком» предоставляет за плату заказчику ООО «Ангел» услуги по массовому информированию людей с помощью услуги смс-рассылка, исполнитель ООО «Телеком» обеспечивает формирование, отправку и отчет о доставке смс-сообщений.

Согласно пунктам 3, 7 приложения к указанному договору исполнитель ООО «Телеком» предоставляет услуги доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и доставку смс-сообщений. Передача информации (текст смс-сообщения, телефон и др. информация) происходит от заказчика к исполнителю ООО «Телеком» через сеть Интернет (протокол передачи согласовывается с заказчиком дополнительно, возможные протоколы: в частности, SMTP (электронная почта); исполнитель ООО «Телеком» обязуется предоставлять услугу только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение, исполнитель ООО «Телеком» гарантирует, что содержание услуги соответствует нормам действующего законодательства РФ, в том числе о рекламе.

ООО «Ангел», ООО «Телеком» в рамках рассмотрения дела не представлено дополнительных документов и сведений относительно распространения

рассматриваемой рекламы.

Таким образом, как следует из материалов дела, ООО «Телеком» принимало непосредственное участие в отправке рассматриваемого смс-сообщения с рекламой.

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

Следовательно, ООО «Телеком» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

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

В соответствии со статьей 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения правонарушения.

Поскольку рассматриваемое нарушение совершено 19.12.2014, возможность применения мер административной ответственности в данном случае отсутствует.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Дарим бонус-скидка 20% на все заказы!+78127772010 Ангел-хорошее такси!», поступившую 19.12.2014 в 16:24 на номер <...> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телеком» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «22» января 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. И. Матяшевская

Члены Комиссии: Е. В. Гудкевич

С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк

ООО «Телеком»

ул. Победы, д. 41, оф. 47,

г. Астрахань, 414040

№ 563/04-01 от 22.01.2018

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/07-15

29 декабря 2017 года город Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Матяшевская М. И.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

на основании своего решения от «29» декабря 2017 г. по делу № 04-01/07-15 о признании ненадлежащей рекламы услуг такси без согласия абонента на ее

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 «Телеком», адрес места нахождения: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «Дарим бонус-скидка 20% на все заказы!+78127772010 Ангел-хорошее такси!» по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений на номер без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Телеком» представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 20 февраля 2018 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 М. И. Матяшевская

Члены Комиссии Е. В. Гудкевич

С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк

