

РЕШЕНИЕ

24июля 2015 годаг. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1.
- руководитель управления, Председатель Комиссии;
2.
- начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3.
- старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии,

рассмотрев дело № 10-14р по признакам нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", возбужденное по заявлению (вх. № 31 от 29.01.2014)..... о получении им на номер+.....СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "УХ Ногинск ЗАЙМ для Вас до 20 000р по паспорту за 27 минут 88003332863", поступившее 24.12.2013 в 11:11 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. № 31 от 29.01.2014) о получении им на номер СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "УХ Ногинск ЗАЙМ для Вас до 20 000р по паспорту за 27 минут 88003332863", поступившее 24.12.2013 в 11:11.

Данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что, по мнению,содержит признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе".

В соответствии с п. 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему

территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Как следует из заявления....., является абонентом оператора мобильной связи ОАО "Мегафон".

В соответствии со ст.45 ФЗ "О связи", заключаемый договор является публичным договором, т.е. договор на оказание услуг связи, который ОАО "Мегафон" заключил с абонентом....., является договором присоединения. Условия такого договора определены одной стороной в формулярах или стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

В связи с чем, в адрес ОАО "Мегафон" был направлен запрос о предоставлении информации (исх. № 03/2-845 от 14.02.2014).

Из письменных пояснений и представленных материалов ОАО "Мегафон" установлено, что ОАО "Мегафон" в рамках исполнения договорных обязательств не распространяет рекламную информацию и иным лицам согласия на подобные действия не давал. Также было установлено, что ОАО "Мегафон" в рамках полученного запроса проанализировало информацию об указанном коротком сообщении и предоставило следующую информацию: номер отправителя +..... относится к нумерации оператора ЗАО "Енисейтелеком". В свою очередь ЗАО "Енисейтелеком" представил свои письменные пояснения и материалы, из которых следует, что между ЗАО "Енисейтелеком" и ООО "РосТелеКонтент" заключен договор №1 от 01.05.2012, об оказании услуг по предоставлению технической возможности осуществления отправки SMS-сообщений.

На основании полученной информации 28.03.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 10-14р в отношении ООО "РосТелеКонтент" по признакам нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе".

Рассмотрение дела № 10-14р было приостановлено 23.06.2014, в связи с тем, что в отношении ООО "РосТелеКонтент" было возбуждено дело об административном правонарушении № 14-14/рш по ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ.

26.11.2014 Комиссией Саратовского УФАС России рассмотрение дела № 10-14р было возобновлено.

Согласно представленным письменным пояснениям и документам ООО "РосТелеКонтент" –возможность направления ООО "Инфобип" SMS-сообщений, является результатом последовательных сделок, а именно договора между: ЗАО "Енисейтелеком" и, ООО "РосТелеКонтент" и ООО "Армада", ООО "Армада" и ООО "Юплей", а также ООО "Юплей" и ООО "Инфобип".

26.11.2014 Определением о возобновлении рассмотрения дела № 10-14р

ООО "Инфобип" было привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и в связи, с чем ООО "Инфобип" было предложено представить письменные пояснения по факту наличия признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", а также любые другие сведения, которые по мнению ООО "Инфобип" будут способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

Из письменных пояснений и представленных материалов ООО "Инфобип" установлено, что между ООО "Инфобип" и ИП Манюхиным заключен договор оказания услуг №04112013-187 от 04.11.2013. Согласно указанному договору ООО "Инфобип" предоставляет ИП Манюхину услуги связи по передаче информации (СМС-сообщений), при этом ООО "Инфобип" не несет ответственности за содержание СМС-сообщений, так как формирование СМС-сообщений, их отправка, а также получение согласия абонента на получение СМС-сообщений возложена на ИП Манюхина.

В силу [пункта 7 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

В соответствии со [статьей 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" под рекламой понимается 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.

Ненадлежащей рекламой, согласно [подпункту 4 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе", является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу [части 1 статьи 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 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.

Согласно пп.3 п.15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Исходя из изложенного ИП Манюхин распространял по каналам электронной связи

рекламу без предварительного согласия, что является нарушением [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе".

Руководствуясь [частью 2 пункта 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 ненадлежащей рекламу следующего содержания: "УХ Ногинск ЗАЙМ для Вас до 20 000р по паспорту за 27 минут 88003332863", поступившее 24.12.2013 в 11:11 без предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе".
2. Выдать ИП Манюхину предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 [статьей 14.3](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 24 июля 2015 года. Решение изготовлено в полном объеме 28 июля 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____

Члены Комиссии _____

_____

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

24 июля 2015 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1.
- руководитель управления, Председатель Комиссии;
2.
- начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3.
- старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии,

на основании своего решения от 24.07.2015 по делу № 10-14р о признании ненадлежащей рекламу следующего содержания:

"УХ Ногинск ЗАЙМ для Вас до 20 000р по паспорту за 27 минут 88003332863", поступившее 24.12.2013 в 11:11 без предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования 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 от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Манюхину..... в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без получения предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

2. ИП Манюхину..... представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания до 28 августа 2015года.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене

либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 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

.....

Члены Комиссии

.....

.....