

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<...> ,

Ч<...> ,

рассмотрев дело № 46-ФАС22-Р/05-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Инфосвязь» и гр. С<...> посредством SMS сообщений на мобильный телефон рекламы, с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Инфосвязь»,

в отсутствии гр.С<...> ,

в отсутствии заявителя,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Инфосвязь» своевременно и надлежащим образом извещено о дате, времени и месте проведения дела (в материалах дела имеется уведомление о вручении почтового отправления).

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ООО «Инфосвязь» на заседание Комиссии не явилось, направило ходатайство о рассмотрении дела без его участия.

Письма, адресованные гражданам, направляются по месту их регистрации. Гр.С <...> зарегистрирован по адресу ул. Высоцкого, д.11, кв. 298, г. Новосибирск. Почтовую корреспонденцию по указанному адресу гр.С<...> не получает, письма возвращаются с пометкой «истек срок хранения». Таким образом, гр.С<...> уклоняется от получения почтовой корреспонденции.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствии ООО «Инфосвязь» и гр.С<...>

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управлении Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрении находится письменное заявление гражданина о распространении посредством SMS сообщений на мобильный телефон номер <...> -913-360-33-50 рекламной информации, в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе», направленное по подведомственности управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Алтайскому краю и Республике Алтай. Сообщения содержат следующую рекламную информацию:

-«609471. Шинный отель сезонное хранение ваших шин от 49 р. т. 609471». Центр службы: +7<...>;

-«1tx.ru Продам бизнес чистая прибыль 150 т.р. в месяц! Подробности: www.1tx.ru. Центр службы: +7<...>;

-«portsv. Новый портал недвижимости! Объявления без риэлторов! www.port-sv.ru. Центр службы: +7<...>;

-«89059305552. Шины по оптовым ценам! Шиномонтаж. Н. Данченко 120 к1 тел. 8<...>». Центр службы: +7<...>;

-«СМС.реклама. SMS Реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! 8<...>». Центр службы: +7<...>;

-«LotusNSK.ru. Электротонировка авто www.LotusNSK.ru тел.286-09-09 30 сен.». Центр службы: +7<...>

-«ReklamaSMS. Петр! SMS Реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! 8<...>». Центр службы: +7<...>;

-«616885. НЕБЫВАЛЫЙ ВЫБОР АЛТАЙСКИХ ПОДАРКОВ,СУВЕНИРОВ... ФИРМЕННЫЕ САЛОНЫ «АЛТАЙ-ЗОЛОТО» ЛЕНИНА,92,139. ЗАЯВКИ ПО Т.616885». Центр службы: +7<...>.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама - 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона «О связи», абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации. Электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков,

сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам. Соответственно, информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, предполагает индивидуализированного абонента, который ее получает. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена. Поскольку информация в рассылаемых sms-сообщениях в рассматриваемом конкретном случае направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и не содержит указания на конкретного получателя, такая информация признается рекламой.

По правилу пункта 1 статьи 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством sms-сообщений рассматриваемой рекламы.

Сообщения были отправлены с sms-центров: +7<...>, +7<...>, +7<...>, принадлежащих оператору ОАО «СМАРТС». ОАО «СМАРТС» на запрос антимонопольного органа сообщило, что рассматриваемые сообщения были отправлены ООО «Инфосвязь» согласно договору №30-13 от 21.02.2013г. Предмет договора: Исполнитель (ОАО «СМАРТС») обязуется по заданию Заказчика (ООО «Инфосвязь») предоставлять услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса Исполнителя. Комплекс - совокупность аппаратно-программных средств, установленных и действующих на территории каждой из сторон и используемых для выполнения условий данного договора. Исполнитель обязуется обеспечить круглосуточное функционирование своего комплекса для получения SMS-сообщений через комплекс Заказчика и совместный с Заказчиком информационный канал и отправки SMS-сообщений абонентам.

Согласно п.3.2.2 указанного договора Заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя для передачи SMS-Спама. Спам - незапрошенное получателем сообщение рекламного характера. Заказчик рассылает SMS-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений. Согласно п.3.2.4 договора Заказчик обязан осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ. В соответствии с п.5.4 договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой SMS-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим

законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

ООО «Инфосвязь» на запрос антимонопольного органа предоставило договоры на оказание услуг связи по отправке текстовых сообщений от 27.09.2013 и от 16.10.2013г., заключенные между ООО «Инфосвязь», представленным своим агентом ООО «Регион Трейд», и физическим лицом С <...>. Согласно данным договорам распространителем SMS-сообщений является С<...> Предмет договоров: Оператор (ООО «Инфосвязь») оказывает Абоненту (С<...>) услуги связи по передаче по сетям связи коротких текстовых сообщений конечному получателю. Конечный получатель - физическое или юридическое лицо, получающее с помощью SMS-сообщений от Абонента информацию содержащуюся в коротком текстовом сообщении. Согласно п.3.1.2 договоров Абонент несет ответственность за получение предварительных согласий конечных пользователей на проводимые рассылки и предоставление таких согласий Оператору. Ни С<...>., ни ООО «Инфосвязь» не предоставили доказательств получения предварительного согласия заявителя на получение рассматриваемой рекламы. Также ООО «Инфосвязь» предоставило акты приема-передачи персонального кода доступа (ПИН кода) к услугам Оператора от 27.09.2013г. и от 16.10.2013г., являющиеся неотъемлемой частью рассматриваемых договоров.

Согласно агентскому договору на распространение пакетов SMS-сообщений от 01.01.2013г., заключенному между ООО «Инфосвязь» (Принципал) и ООО «Регион Трейд» (Агент), Агент обязуется за вознаграждение от своего имени, но за счет и в интересах Принципала совершать юридические и иные действия по заключению договоров на услуги SMS рассылки и распространению SMS-пакетов с физическими и юридическими лицами. Ответственность перед Пользователями (потребителями услуг) несет Принципал, т.е. ООО «Инфосвязь».

Таким образом, исходя из представленных документов, можно сделать вывод о том, что ООО «Инфосвязь» осуществляет рассылку SMS-сообщений с использованием комплекса ОАО «СМАРТС», предоставляя при этом доступ к своим услугам С<...>.

С<...> должен был перед началом рассылки сообщений получить предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы и предоставить его ООО «Инфосвязь». ООО «Инфосвязь» обязано рассылать SMS-сообщения адресатам, которые дали согласие на их получение SMS-сообщений в соответствии с договором №30-13 от 21.02.2013г., заключенным с ОАО «СМАРТС». Однако согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы не представлено. Таким образом, распространение рекламы ООО «Инфосвязь» и гр. С<...> посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя осуществляется с нарушением 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.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителями рассматриваемой рекламы являются гр. С<...> и ООО «Инфосвязь».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 рекламу, распространенную ООО «Инфосвязь» и гр. С<...>, ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителей ООО «Инфосвязь» и гр. С<...>., нарушившими требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ООО «Инфосвязь» и гр. С<...>. предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена **29 мая 2014 года**.

Решение изготовлено в полном объеме **29 мая 2014 года**.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №58

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<...>.,

Ч<...>.,

на основании своего решения от 29 мая 2014г. по делу № 46-ФАС22-Р/05-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной гр. С<...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. гр. С<...> **в десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> -<...> без получения предварительного согласия абонента.

2. гр. С<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 июня 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №57

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<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 29 мая 2014г. по делу № 46-ФАС22-Р/05-14 о

признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «Инфосвязь», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Инфосвязь» **в десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> -<...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Инфосвязь» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 июня 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>