

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/73-2015

08 декабря 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/73-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения при участии общества с ограниченной ответственностью «Мобильный актив» (далее – ООО «Мобильный актив») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Мобильный актив» (ИНН 5902819936, юридический адрес: ул. Овчинникова, 17, г. Пермь, 614094), заявившего ходатайство от 26.11.2015 о рассмотрении дела в его отсутствие,

в отсутствие заинтересованного лица: «Инстам» (125319, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д. 6, корп. 4, офис 1-4), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заинтересованного лица: ООО «Гринвуд» (129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1), в извещении которого предприняты все необходимые меры,

в отсутствие заявителя: <...>, извещенной надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гр. <...> по факту направления 19.07.2015 в 06:06 часов на ее абонентский номер +<...> SMS-сообщения рекламного характера: «СРОЧНЫЙ РЕМОНТ компьютеров и ноутбуков от 349 руб! +7(3812)207416 5NUR», отправитель указан «+79023592244» (SMS-центр +79023700909).

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия на их получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального

агентства связи ([www.rossvyaz.ru](http://www.rossvyaz.ru)) номер <...> принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (Чувашская Республика).

Из информации ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» следует, что отправителем вышеуказанного SMS-сообщения является ООО «Мобильный актив» в рамках действия договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи от 03.07.2015 № 451303.

Учитывая пояснения ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» Омским УФАС России 10.09.2015 было возбуждено дело № 06-10.1/73-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Мобильный актив».

На запрос Омского УФАС России ООО «Мобильный актив» представлена информация от 23.09.2015, из которой следует, что отправителем вышеуказанного SMS-сообщения является ООО «Инстам» (125319, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д. 6, корп. 4, офис 1-4) в рамках действия договора предоставления услуг от 01.07.2015 № 1198.

Согласно условиям вышеуказанного договора ООО «Мобильный актив» (Исполнитель) предоставляет ООО «Инстам» (Заказчик) комплекс услуг по обработке и передаче SMS-сообщений от Заказчика Абонентам через технические средства Исполнителя.

В силу пункта 3.3.1. договора Заказчик обязуется в обязательном порядке получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких SMS-сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности Абонента на получение SMS-сообщений.

Из информации ООО «Инстам» от 02.11.2015 следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «Гринвуд» (129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1) в рамках действия договора от 02.12.2014 № 1714.

Согласно условиям вышеуказанного договора ООО «Инстам» (Исполнитель) предоставляет ООО «Гринвуд» (Заказчик) услугу по предоставлению доступа к технической системе Исполнителя для передачи сообщений Заказчика посредством технической Системы Исполнителя до узла связи оператора связи с целью последующей передачи абонентам пользователей.

В силу пункта 1.2 договора Заказчик самостоятельно определяет вид и содержание сообщений, формирует их текст, определяет список абонентов, телефонные номера. Исполнитель не редактирует и составляет сообщение, не предоставляет телефонные номера абонентов.

Таким образом рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») является ООО «Гринвуд».

В адрес ООО «Гринвуд» направлен запрос от 16.10.2015 с требованием дать

мотивированные пояснения по факту направления SMS-сообщения на номер <...> без согласия абонента, а также представлении иной информации, необходимой для рассмотрения обращения.

Вместе с тем почтовая корреспонденция, направляемая по юридическому адресу ООО «Гринвуд», возвращена в Омское УФАС России с пометкой «Отсутствие адресата».

При этом Омское УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 3.2.1 Договора предоставления услуг 20 01.07.2015 № 1198 Исполнитель (ООО «Мобильный актив») вправе заблокировать возможность работы с SMS-шлюзом Заказчику (ООО «Инстам»), если тот будет оперировать SMS-сообщениями, которые соответствуют определению СПАМа (т.е. SMS-сообщение, отправленное Заказчиком и предназначенное по своему содержанию неопределенному кругу лиц, доставленное Абоненту без его согласия на то или не позволяющее определить отправителя этого SMS-сообщения).

Учитывая изложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о возможности устранения ООО «Мобильный актив» нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части прекращения распространения рекламной информации посредством SMS-сообщений от ООО «Инстам» и ООО «Гринвуд» на абонентский номер +<...> (гр. <...>).

На основании изложенного, 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 рекламу: «СРОЧНЫЙ РЕМОНТ компьютеров и ноутбуков от 349 руб! +7(3812)207416 5NUR», направленную посредством использования телефонной связи в адрес гр. <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Мобильный актив» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 08 декабря 2015 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/73-2015

08 декабря 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 08.12.2015 по делу № 06-10.1/73-2015 о признании рекламы, распространенной при участии ООО «Мобильный актив» посредством SMS - сообщения на телефонный номер гр. <...> (абонента +<...>) без получения ее предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Мобильный актив» (ИНН 5902819936, юридический адрес: ул. Овчинникова, 17, г. Пермь, 614094) в срок до 20 января 2016 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать ООО «Инстам» и ООО «Гринвуд» передачу SMS - сообщений рекламного характера в адрес абонента <...> до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ООО «Мобильный актив» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 22 января 2016 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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