

## РЕШЕНИЕ

30.01.2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 1696/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой связи физического лица рекламного сообщения в виде СМС без его на то согласия, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие заявителя;

в отсутствие представителей ООО «Прометей» и ИП <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

24.07.2014г. (вх. № 14798) письмом ФАС России по подведомственности в Ростовское УФАС России направлено обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (<...>) 21.05.2014г. в 13:10 СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Опустели карманы? Не жди – звони! ООО «НАНО-ФИНАНС» 88001008862».

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило с номера +79083689015 через СМС-центр 89023700113, который находится в пользовании ЗАО «Астрахань-GSM».

В качестве заинтересованного лица по настоящему делу привлечено ООО «Нано-Финанс» как рекламодатель вышеуказанной рекламы.

23.09.2014г. (вх. № 18916) ООО «Нано-Финанс» представило в Ростовское УФАС России письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было направлено ООО «Прометей» в рамках исполнения Договора возмездного

оказания услуг № 376 от 26.07.2013г., заключенного с ООО «Нано-Финанс».

После отложений в рассмотрении настоящего дела, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ИП <...>.

Данный вывод основан на письменных пояснениях ООО «Прометей», согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было отправлено ИП <...> на основании Договора № 2407/2013 от 01.09.2013г., заключенного с ООО «Прометей».

26.11.2014г. (вх. № 23187) от ИП <...> поступили письменные пояснения, согласно которым ИП <...> никогда не рассылал вышеуказанное СМС-сообщение на телефонный номер Заявителя. ООО «Прометей» ему неизвестно, никаких договоров с данной организацией ИП <...> не заключал.

В этой связи, Комиссией Ростовского УФАС России принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве соответчика ООО «Прометей».

10.12.2014г. Комиссия Ростовского УФАС России вынесла определение об отложении рассмотрения дела № 1696/04.

ООО «Прометей» надлежало представить письменное объяснение по фактам, изложенным в объяснении ИП <...>, с приложением документов, позволяющих установить лицо, отправившее СМС-сообщение: «Опустели карманы? Не жди – звони! ООО «НАНО-ФИНАНС» 88001008862» на телефонный номер мобильной связи <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а также доказательства, подтверждающие предварительное согласие абонента <...> на получение вышеназванной рекламы, если таковые имеются.

От ООО «Прометей» поступили пояснения, согласно которым факт соблюдения законодательства по настоящему делу более чем договором с клиентом Общество подтвердить не может.

30.01.2015г. представители сторон на заседание Комиссии Ростовского УФАС России не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие сторон, уведомленных о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что стороны не направили мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

На номер телефона <...> сотового оператора «МегаФон», принадлежащий Заявителю, 21.05.2014г. в 13:10 поступило рекламное СМС-сообщение.

При этом Заявитель не давал согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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.

Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рассылка данного СМС-сообщения на номер <...> производилась с номера 89023700113, который предоставлен в пользование ООО «Прометей».

Довод ООО «Прометей» о том, что ИП <...> является рекламодателем вышеуказанной рекламы не обоснован, так как Обществом не представлено доказательств, объективно подтверждающих факт отправления вышеуказанного СМС-сообщения именно ИП <...>

Обществом не представлено документов первичной бухгалтерской отчетности, подтверждающих факт оказания услуг ИП <...> (Заказчик), в частности в соответствии с п. 3.1.2. Договора ООО «Прометей» (Исполнитель) обязан не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента оказания услуги предоставлять Заказчику счет на оплату, счет фактуру и Акт об оказании услуг.

ООО «Прометей» не предоставлено в материалы дела акты оказанных услуг, счета фактуры и (или) доказательства их направления Заказчику, а также доказательств направления счетов на оплату услуг Исполнителя. Факт поступления денежных средств на расчетный счет ООО «Прометей», согласованный сторонами в Договоре, Обществом не подтвержден.

Кроме того, согласно пояснениям ООО «Нано-Финанс» (рекламодатель) вышеуказанное СМС-сообщение было направлено именно ООО «Прометей», которое имеет Договор возмездного оказания услуг № 376 от 26.07.2013г., заключенный с ООО «Нано-Финанс».

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламодателя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя, на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, Заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ООО «Прометей» рекламы на номер мобильного телефона абонента сотовой связи «МегаФон» без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Прометей», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера 89023700113.

В связи с тем, что в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства того, что в настоящее время вышеназванная реклама не распространяется Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Прометей» и ЗАО «Астрахань-GSM» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Опустели карманы? Не жди – звони! ООО «НАНО-ФИНАНС» 88001008862», поступившую 21.05.2014г. в 13:10 на телефонный номер сотовой связи физического лица (<...>) в виде СМС-сообщения без предварительного согласия абонента ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Прометей» и ЗАО «Астрахань-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04.02.2015г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 48/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30.01.2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам

нарушения законодательства о рекламе в составе:

на основании своего решения от 30.01.2015г. по делу № 1696/04 о признании ненадлежащей рекламы направленной на телефонный номер сотовой связи физического лица (<...>) 21.05.2014г. в 13:10 в виде СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Опустели карманы? Не жди – звони! ООО «НАНО-ФИНАНС» 88001008862», поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы любого содержания, по сетям электросвязи на номер телефона <...> без предварительного согласия адресата на ее получение.

2. ЗАО «Астрахань-GSM» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить передачу СМС-сообщений от отправителя «+79083689015» на телефонный номер <...>.

3. ООО «Прометей» и ЗАО «Астрахань-GSM» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1 и 2 настоящего предписания до 06.03.2015г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с п. 2.4. ст. 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 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.