

ул. Лычманова, д. 44,

г. Астрахань, 414000

ООО «КамаТелеком»

ул. Героев Хасана, д. 9 А,

г. Пермь, 614010

ул. Глеба Успенского, д. 5-32,

г. Пермь, 614039

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/123-14

«22» марта 2016 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 Завьялов М. Ф.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л. Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Ивнева М. Б.,

рассмотрев дело № 04-01/123-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «КамаТелеком», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседании Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и

месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 18.07.2014 г. от физического лица обращением установлен факт получения смс-сообщения рекламного характера: «Компьютерные мастера. 04-08 июня 15 % СКИДКА на заказ! (495) 545-47-22» 04.06.2014 г. в 11.41 на номер <...> от отправителя «+7-902-351-56-51», через sms-центр +7-902-370-01-13 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 его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 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 ремонта компьютеров, 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 рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного смс-сообщения 04.06.2014 г. в 11.41 на номер <...> в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «МегаФон» (вх. № 9404 от 01.08.2014 г.) и соответствующим скриншотом, предоставленным заявителем.

Кроме того, в представленной ОАО «МегаФон» информации указано, что 04 июня 2014 года в 11 часов 41 минуту оборудованием ОАО «МегаФон» зафиксировано отправление на абонентский номер <...> sms от отправителя «+7-902-351-56-51», через sms-центр +7-902-370-01-13. Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение ресурса нумерации, указанный номер смс-центра +7-902-370-01-13 выделен оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, Самарская область.

В соответствии с ответом ОАО «СМАРТС» (Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем) (вх. № 10795 от 03.09.2014) данная организация является координирующим оператором и согласно технической документации номер <...> -902-370-01-13 закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44).

ЗАО «Астрахань-GSM» представило пояснения (вх. № 11731 от 29.09.2014) согласно, которых федеральный номер <...> -902-351-56-51 принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань-GSM». Согласно дополнительного соглашения № 3 от 01 апреля 2014 г. к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г., федеральный номер <...> -902-351-56-51 предоставлен ООО «КамаТелеком». В рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г. ЗАО «Астрахань-GSM» организывает доступ партнеру ООО «КамаТелеком» доступ к оборудованию sms-центра по smpp протоколу, далее информационную рассылку осуществляет партнер с помощью своего программного комплекса.

В пункте 1.1 договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г. указано, что в соответствии с условиями настоящего договора, исполнитель (ЗАО «Астрахань-GSM») оказывает заказчику (ООО «КамаТелеком») услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода, за исключением перерывов для проведения необходимых профилактических и ремонтных работ, в том числе и со стороны операторов сотовой связи, а заказчик оплачивает услуги исполнителя в соответствии с расценками и условиями настоящего договора.

Согласно пункта 1.1.4 договора формирование текста смс-сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится заказчиком (ООО «КамаТелеком») с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.1.4 договора в обязанности заказчика (ООО «КамаТелеком») входит не использовать выделенные каналы оборудования, установленные у исполнителя (ЗАО «Астрахань-GSM»), для организации спама. Осуществлять рассылку смс - сообщений в соответствии с законодательством РФ.

Согласно пункта 2.1.21 договора заказчик (ООО «КамаТелеком») обязан осуществлять рассылку смс-сообщений в соответствии с законодательством РФ, в том числе нормам законодательства о рекламе, действующего на территории РФ.

В пункте 2.1.24 заказчик (ООО «КамаТелеком») гарантирует, что содержание услуги соответствует нормам действующего законодательства РФ, в том числе нормам законодательства о рекламе, действующего на территории РФ.

ООО «КамаТелеком» не предоставило документы и сведения, запрошенные определением о возобновлении производства по делу № 04-01/123-14 от 26.02.2016 г., относительно распространения рассматриваемой рекламы.

ЗАО «Астрахань-GSM» является оператором подвижной радиотелефонной связи, следовательно, в силу оказания лицензионных услуг не может являться рекламодателем.

Таким образом, на основании изложенного и материалов дела, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «КамаТелеком», осуществившим отправку рассматриваемого sms-сообщения по сетям электросвязи.

Следовательно, ООО «КамаТелеком» 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.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Компьютерные мастера. 04-08 июня 15 % СКИДКА на заказ! (495) 545-47-22», поступившую 04.06.2014 г. в 11.41 на номер <...> от отправителя «+7-902-351-56-51», через sms-центр +7-902-370-01-13 без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «04» апреля 2016 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: Л. Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина

