

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №05-113р/2014

«19» января 2015 г.

г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела Калужского УФАС России /...../., членов Комиссии: специалиста - эксперта Калужского УФАС России /...../., и специалиста - эксперта Калужского УФАС России /...../., рассмотрев дело №05-113р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ЗАО «Астрахань-GSM»,

УСТАНОВИЛА:

**В адрес Калужского УФАС России
поступило обращение /...../ (вх. №
4870Э от 20.08.2014 г.), в котором он
просит провести проверку по
поступившему на его мобильный номер
<...> -920-090-22-88 СМС - сообщению
рекламного характера.**

В результате проведения проверки было установлено, что «20» августа 2014 г. в 12 час. 25 мин. на телефонный номер **+7-920-090-22-88** (абонент /...../) пришло короткое текстовое сообщение (смс) с номера **+7-902-993-77-46** (смс-центр +7-902-370-01-13) следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005553244 ООО Домашние деньги».

Информация в вышеуказанном текстовом СМС сообщении является рекламой, поскольку из статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее также ФЗ «О рекламе») следует, что рекламой признается 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.

Согласно ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно сведениям, поступившим от /...../., согласие на распространение в его адрес рекламы он не давал.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что указанные смс-сообщения получены от ЗАО «Астрахань - GSM».

Из пояснений, представленных ЗАО «Астрахань - GSM», следует, что номер отправителя +7-902-370-01-13 входит в ресурс нумерации ЗАО «Астрахань – GSM» и закреплен за СМС центром, согласно IR 21, то есть является глобальным заголовком. Федеральный номер +7-902-993-77-46 так же принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань - GSM».

Согласно пояснениям ЗАО «Астрахань - GSM» самостоятельно изготовлением распространением рекламы не занимается. Компания заключает договора с юридическими лицами по пропуску СМС трафика и в каждом договоре прописано, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено.

Согласно дополнительного соглашения №2 от 23.07.2014 года к договору №06-02-02/122 от 01.07.2014 г., федеральный номер <...> -902-993-77-46 представлен ООО «Телеком».

Согласно договора №06-02-02/122 от 01.07.2014 г., заключенного с ООО «Телеком», последнему выделены GT номера, в т.ч. +7-902-370-01-13 (п.1.1.4. договора).

Согласно условий вышеназванного договора, ООО «Телеком» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к шлюзу (п. 2.1.1.) с целью инициализации Входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань - GSM» не известен.

В соответствии с п. 2.1.22 Заказчик (ООО «Телеком») гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству, в том числе закону о рекламе.

В настоящее время на стороне оператора, на СМС центре +7-902-370-01-13 произведена блокировка номера +7-920-090-22-88 на получение каких – либо рассылок.

Из пояснений, представленных ООО «Телеком» от 13.01.2015 г. следует, что ООО «Телеком» предоставляет Программное обеспечение для рассылки СМС – сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс сообщения. ООО «Телеком» по договору не несет ответственности за рассылку. Всю ответственность Заказчик берет на себя. В данном случае Заказчиком является ООО «Прометей», согласно договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014 года.

Однако проверить данную информацию в установленные законодательством сроки не представилось возможным.

Таким образом установить лицо, нарушившее законодательство Российской Федерации о рекламе, в установленный законом срок не представилось возможным.

В соответствии со ст. 36 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе производство по делу может быть прекращено в следующих случаях:

- а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
- б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;
- в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
- г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;
- д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;
- е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных [пунктом 27](#) настоящих Правил.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела №05-113р/2014 Калужским УФАС России, не удалось установить лицо, нарушившее законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных [пунктом 27](#) Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 36 ФЗ-№38 «О рекламе», пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также п. 3.57 административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 05-113р/2014 прекратить.

Председатель Комиссии _____ /...../

Члены Комиссии: _____ /...../

_____ /...../

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