

Резолютивная часть решения объявлена 19 августа 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 21 августа 2014 года.

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 №90-ФАС22-Р/07-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения гр. Х <...> посредством SMS сообщений на мобильный телефон рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие гр.Х <...> ,

в отсутствие ООО «Фабрика Информационных Технологий»

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

гр. Х <...> своевременно и надлежащим образом извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела (в материалах дела имеется уведомление о вручении почтового отправления). Гр. Х <...> на заседание Комиссии не явился.

ООО «Фабрика Информационных Технологий» своевременно и надлежащим образом извещено о дате, времени и месте проведения дела (в материалах дела имеется уведомление о вручении почтового отправления). ООО «Фабрика Информационных Технологий» на заседание Комиссии не явилось.

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.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие гр. Х <...> и ООО «Фабрика Информационных Технологий».

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

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г. Барнаул о получении посредством SMS сообщения на мобильный телефон номер <...> -<...> 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. Сообщение содержит следующую рекламную информацию: «TAXI MARKA. Только у нас! Каждая 10-я Ваша поездка БЕСПЛАТНО! тел. 60-61-61!!! 07.10.2014г. 12:24 мск». Центр службы: +7<...>.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация о предоставлении услуг такси соответствует легальному определению понятия «реклама».

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

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

В предоставленных сведениях о полученном смс-сообщении указан sms-центр +7<...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), номер <...> <...> относится к номерной емкости оператора ОАО «Ростелеком».

На запрос антимонопольного органа оператором связи ОАО «Ростелеком» представлены сведения, что рассматриваемое сообщение было отправлено контент-провайдером (SMS-агрегатором) ООО «Армада» согласно договору №410-12 от 27.02.2012г., заключенному между ОАО «Ростелеком» (Исполнитель) и ООО «Армада» (Заказчик). В соответствии с указанным договором исполнитель предоставляет заказчику техническую возможность осуществления с использованием оборудования исполнителя для отправки пользователям SMS-сообщений.

Согласно представленным ООО «Армада» пояснениям и документам, Общество обеспечивает техническую возможность отправки SMS-сообщений ООО «Юплей»

по договору № 128/2012 от 01.05.2012г. Согласно договору №74/2010 от 01.11.2010г., заключенному между ООО «Юплей» (Исполнитель) и ООО «СМС Трафик» (Заказчик), исполнитель предоставляет заказчику услуги по приему от заказчика SMS-сообщений для доставки их на мобильные терминалы абонентов. Абонент - пользователь услуг связи, пользующийся мобильным терминалом, с которым оператор сотовой связи заключил договор об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи. ООО «СМС Трафик» на запрос антимонопольного органа пояснило, что в соответствии с договором на оказание услуг по передаче SMS-трафика № 03/12 от 07.03.2012г., заключенным между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «ЭЦК» (Заказчик), исполнитель обязуется оказать заказчику услуги, обеспечивающие техническую возможность заказчика создавать и отправлять третьим лицам SMS-сообщения, а заказчик обязуется услуги исполнителя принять и оплатить. Согласно договору оказания услуг предоставления доступа к системе и обработке данных №110/12 от 01.03.2012г., заключенному между ООО «ЭЦК» (Исполнитель) и ООО «Интис СМС» (Заказчик), исполнитель по заданию заказчика оказывает последнему услуги доступа к системе, обеспечивающей обработку, отправку сообщений и организацию их взаимодействия между заказчиком и абонентом. Система (система SMS Traffic) – принадлежащий исполнителю комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет получать, обрабатывать и пропускать в форме различных типов сообщений данные. В соответствии с договором № 28042011 от 28.04.2011г., заключенным между ООО «Интис СМС» (Исполнитель) и ООО «Фабрика информационных технологий» (Заказчик), исполнитель оказывает услуги отправки SMS-сообщений. Согласно договору на оказание услуг № 2902-05 от 29.02.2012г., заключенному между ООО «Фабрика информационных технологий» (Исполнитель) и Хахалевым Романом Алексеевичем (Заказчик), исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги по предоставлению доступа к электронному сервису, позволяющему заказчику самостоятельно осуществлять рассылку сообщений информационно-рекламного содержания. Согласно п.2.2.2 договора Исполнитель вправе заблокировать рассылку SMS-сообщений заказчика, если тот будет оперировать сообщениями с признаками СПАМа. СПАМ – не запрошенное получателем сообщение рекламного характера. В соответствии с п.2.3.1 договора заказчик обязан в обязательном порядке получить от адресата SMS-сообщений, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение SMS-сообщений.

Х<...> в ответ на запрос ООО «Фабрика информационных технологий» сообщил, что с телефонного номера 8-<...> поступил запрос о вызове такси. После посадки пассажира в машину такси клиенту было предложено оформить на свое имя карту клиента такси путем заполнения анкеты. В адрес антимонопольного органа представлена копия рассматриваемой анкеты. При заполнении данной анкеты клиент дал свое согласие на получение информации об услугах, акциях и скидках «ТАКСИ МАРКА» в виде смс-сообщений на указанный в анкете номер сотового телефона (8-<...>). Антимонопольным органом установлено, что в представленной анкете указано лицо, которому не принадлежит номер <...> -<...>. Никаких данных о лице, заполнившим анкету, не представлено, в связи с чем установить действительно ли данный гражданин дал свое согласие, не представляется возможным. номер <...> -<...> принадлежит с 2006 года заявителю. ООО «Фабрика информационных технологий» представило скриншот личного кабинета Х<...>.,

который содержит информацию о том, что гр. Х<...> представляет компанию Такси Марка. На запрос антимонопольного органа гражданин Х<...>. сообщил, что заказчиком смс-рассылки является Ш<...>, однако не представил документы, подтверждающие наличие договорных отношений с ним, т.е. источник получения анкеты не установлен. Таким образом, Х<...> осуществил рассылку рассматриваемого сообщения с рекламой «ТАКСИ МАРКА» на абонентский номер 8-<...> без получения предварительного согласия абонента, что указывает на нарушение 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, распространителем рассматриваемой рекламы является гр. Х<...> (г.Белгород, <...>).

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 гр. Х<...> посредством SMS сообщения на мобильный телефон номер <...> -<...>, ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителя гр. Х<...> нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать гр. Х<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №115

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 19 августа 2014г. по делу №90-ФАС22-Р/07-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной Х<...>, 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. Х<...> **в пятнадцатидневный 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. Х<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 сентября 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.

<...>