

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/25-15/РЗ

1 сентября 2015 г.

г.

Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель

председателя Комиссии: <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/25-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ЗАО «Ярославль-GSM», индивидуального предпринимателя <...> и заявителя <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 08.04.2015 по электронной почте поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 07.04.2015 в 18:55 на её абонентский номер <...> через SMS-центр +79023708299 от отправителя под именем «+79022295568», поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Такси АвтоМобил поездки от 250р заказ по тел. +7(812)3092621 _L477Q»

В заявлении <...> указывает, что своего согласия на получение указанной рекламы не давала и просит Смоленское УФАС России принудить рекламодателя и распространителя прекратить незаконную рассылку SMS-сообщения на её номер и привлечь виновных лиц к ответственности. В подтверждение поступления SMS-сообщения с номера +79022295568 к заявлению прилагался скриншот (снимок экрана) с мобильного телефона с указанной рекламой.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям 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 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».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер отправителя +79022295568 входит в состав ресурса нумерации; выделенного ЗАО «Ярославль-GSM», номер SMS-центра +79023708299 принадлежит ОАО «СМАРТС», номер телефона (812)3092621, указанный в тексте SMS-сообщения, принадлежит АО «Квантум».

Письмом от 21.08.2014 № 1-5244 ОАО «СМАРТС» сообщило, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, согласно технической документации номер SMS-центра +79023708299 был закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (№ 1139/05 от 14.04.2015), ЗАО «Ярославль-GSM» в письме от 27.04.2015 № 02/482 сообщило, что номер <...> закреплён за индивидуальным предпринимателем <...>. Согласно договору от 17.12.2012, заключенному ЗАО «Ярославль-GSM» с индивидуальным предпринимателем <...>, ЗАО «Ярославль-GSM» предоставляет индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 150014, г. Ярославль, ул. Угличская, д.<...>, ИНН <...>) Услуги по передаче SMS-сообщений на мобильные терминалы абонентов других сетей.

Смоленским УФАС России 05.06.2015 в отношении индивидуального предпринимателя <...> было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/25-15/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела № 05-01/25-15/ПЗ назначено на 25.06.2015.

В Определении Смоленского УФАС России от 05.06.2015 у индивидуального предпринимателя <...> запрашивались документы и информация. Индивидуальный предприниматель <...> 25.06.2015 на рассмотрение дела № 05-01/25-15/ПЗ в Смоленское УФАС России не явилась, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

25.06.2015 определением рассмотрение дела № 05-01/25-15/ПЗ было отложено, продлено до 05.09.2015 и назначено к рассмотрению на 20.07.2015. Данное определение было направлено ЗАО «Ярославль-GSM» и индивидуальному предпринимателю <...> заказными письмами с уведомлением о вручении и заявителю на адрес электронной почты.

Документы и информация, запрашиваемая у индивидуального предпринимателя <...>, в Смоленское УФАС России представлены не были.

20.07.2015 определением рассмотрение дела № 05-01/25-15/РЗ было отложено, и назначено к рассмотрению на 12.08.2015. Данное определение было направлено ЗАО «Ярославль-GSM» и индивидуальному предпринимателю <...> заказными письмами с уведомлением о вручении и заявителю на адрес электронной почты.

12.08.2015 документы и информация, запрашиваемая у индивидуального предпринимателя <...>, в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России от 14.08.2015 рассмотрение дела № 05-01/25-15/РЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 01.09.2015. Данное определение было направлено Смоленским УФАС России по месту регистрации ЗАО «Ярославль-GSM» и адресу регистрации индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400889006316, направленное индивидуальному предпринимателю <...>, прибыло к месту вручения 26.08.2015, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 01.09.2015, следует считать, что индивидуальный предприниматель <...> надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/25-15/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/25-15/РЗ 01.09.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено через SMS-центр +79023708299 от отправителя под именем «+79022295568», номер <...> закреплён ЗАО «Ярославль-GSM» за индивидуальным предпринимателем <...>. Оператор сотовой связи ЗАО «Ярославль-GSM» заключило с индивидуальным предпринимателем <...> договор от 17.12.2012 (4-1-2013), согласно которому индивидуальный предприниматель <...> (далее – Заказчик) поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» (далее – Исполнитель) берет на себя обязательства по оказанию услуг по передаче SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам. Согласно пункту 3.1.2 данного договора, Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа. Согласно пункту 3.2.1. договора, Исполнитель обязуется осуществлять передачу SMS-сообщений от Заказчика посредством имеющихся у

Исполнителя технических и программных средств. В соответствии с пунктом 6.1. договора, Стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору в порядке и размерах, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором. На основании пункта 8.3. данного договора, Исполнитель вправе в одностороннем порядке приостановить доступ Заказчика к оборудованию Исполнителя или расторгнуть договор в одностороннем порядке, при невыполнении Заказчиком пункта 3.1.2. настоящего договора.

На основании изложенного, материалами дела подтверждается, что распространение рекламы в настоящем случае осуществлено посредством последовательных действий ЗАО «Ярославль-GSM» и индивидуального предпринимателя <...> на основании заключенного между ними гражданско-правового договора. Таким образом, указанные лица являются рекламодателями, так как их действия являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи SMS-сообщений конечным потребителям.

Представители ЗАО «Ярославль-GSM» и индивидуальный предприниматель <...> на рассмотрение дела 01.09.2015 не явились, каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от заявителя <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, в Смоленское УФАС России не представили. Имеющееся в материалах дела обращение заявителя свидетельствует об отсутствии согласия на получение SMS-сообщения с указанной рекламой.

Таким образом, рассылка через SMS-центр +79023708299 с номера +79022295568 SMS-сообщения с рекламой «Такси АвтоМобил поездки от 250р заказ по тел. +7(812)3092621 _L477Q», на номер телефона <...> без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине индивидуального предпринимателя <...>, которая является непосредственным рекламодателем.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны индивидуальный предприниматель <...> и ЗАО «Ярославль-GSM». Учитывая, что индивидуальный предприниматель <...> уклоняется от получения корреспонденции Смоленского УФАС России, в целях прекращения нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», Комиссия считает целесообразным выдать предписание и индивидуальному предпринимателю <...> и ЗАО «Ярославль-GSM».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 ненадлежащей рекламу: «Такси АвтоМобил поездки от 250р заказ по тел. +7(812)3092621 _L477Q», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295568» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...>и ЗАО «Ярославль-GSM» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «4» сентября 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

| | | | |
|---------------------------------------|--|--|-------|
| Заместитель председателя Комиссии: | | | <...> |
| Члены Комиссии: | | | <...> |
| | | | <...> |

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«1» сентября 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя

<...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС
России,

Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 01.09.2015 по делу № 05-01/25-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Такси АвтоМобил поездки от 250р заказ по тел. +7(812)3092621 _L477Q*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295568» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 150014, г. Ярославль, ул. Угличская, <...>, ИНН <...>) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 150014, г. Ярославль, ул. Угличская, <...>, ИНН <...>) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 05.10.2015.**

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

| | | | |
|---------------------------------------|--|--|-------|
| Заместитель председателя Комиссии: | | | <...> |
| Члены Комиссии: | | | <...> |
| | | | <...> |

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«1» сентября 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС
председателя Комиссии: России,

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и
рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля
товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 01.09.2015 по делу № 05-01/25-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Такси АвтоМобил поездки от 250р заказ по тел. +7(812)3092621 _L477Q*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295568» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 05.10.2015.**

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

| | | | |
|---------------------------------------|--|--|-------|
| Заместитель председателя Комиссии: | | | <...> |
| Члены Комиссии: | | | <...> |
| | | | <...> |