

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 40 от 22.10.2014г.

27.01.2015 г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии – <...>, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

<...>., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

<...>., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

рассмотрев 20.01.2015г. дело № 40 от 22.10.2014г., возбужденное в отношении ООО «Сатурн» ОГРН: 1107847243712, ИНН: 7813477995, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, ул. Барочная, д. 10, к. 1, оф. 9, по факту распространения рекламы: «**22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242**» по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Сатурн» (согласно информации с сайта Почты России 25.12.2014г. была предпринята попытка вручения почтовой корреспонденции № 64900079473010 с определением о месте и времени заседания Комиссии УФАС по РА, но, в связи с «временным отсутствием адресата», не была вручена).

в отсутствие заявителя <...> (уведомлена надлежащим образом)

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступили заявления (вх.№2417, №2418 от 22.08.2014г.) <...>, являющейся абонентом оператора сотовой связи ОАО «Санкт-Петербург Телеком» о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно: «**22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242**», полученного 20.08.2014г. в 20:12 часов, от отправителя +79037676877 через SMS-центр +79023700112 на абонентский номер <...>.

Согласно сведениям официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение операторам ресурса нумерации, указанный в СМС-сообщении номер SMS-центра: +79023700112 относится к оператору ОАО «СМАРТС», скриншот [http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum/](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/) от 27.08.2014г.

25.08.2014г. от ОАО «СМАРТС» поступили пояснения (вх. № 2424), согласно которым технической документацией номер SMS-центра +79023700112 закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

12.09.2014г. от ЗАО «Астрахань GSM» поступили пояснения (вх. № 2617), согласно которым в рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/312 от 12.11.2012г. ЗАО «Астрахань GSM» организует ООО «СМС-Центр» доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу. Далее информационную sms-рассылку осуществляет Партнер с помощью своего программного комплекса.

06.10.2014г. от ООО «СМС-центр» поступили пояснения (вх. № 2858), согласно которым в рамках договора № 352598 от 28.07.2014г. ООО «СМС-центр» предоставляет ООО «ФЕНИКС СМС» техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU. Далее ООО «ФЕНИКС СМС» самостоятельно осуществляет смс-рассылку через выделенный доступ к технической платформе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского

номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Смс-сообщение: «**22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242**», является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к выступлению артиста, что способствует продвижению этого мероприятия на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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.

Заявитель указывает, что он не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» **реklamораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, полученная от ООО «СМС-центр» свидетельствует, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «ФЕНИКС СМС» ИНН 7743772803, ОГРН 1107746191981, юридический адрес: г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 22А, стр.1.

В связи с чем 22.10.2014г. УФАС по РА в отношении ООО «ФЕНИКС СМС» возбудило дело № 40.

23.10.2014г. в адрес УФАС по РА ООО «Феникс СМС» представлена информация (вх. № 3024), согласно которой рекламодателем по договору № САТ-1302/14 от 13.02.2014г. является ООО «Сатурн». В свою очередь ООО «Сатурн» направило в адрес ООО «Феникс СМС» согласие гражданина <...> на получение рекламы на абонентский номер заявителя <...>.

17.12.2014г. <...> представлены письменные пояснения (вх. №3648), согласно которым номер <...> фактически и по договору об оказании услуг связи принадлежит ей. С гражданином <...> она незнакома, и почему он указал ее номер телефона <...> – не знает.

При таких обстоятельствах Комиссия УФАС по РА пришла к выводу, что признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» могут усматриваться в действиях

ООО «Сатурн» (ОГРН: 1107847243712, ИНН: 7813477995, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, уд. Барочная, д. 10, к. 1, оф. 9).

17.12.2014г. Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела № 40 от 22.10.2014г. в целях привлечения к участию в деле ООО «Сатурн» в качестве лица, в чьих действиях усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

20.01.2014г. Комиссия при рассмотрении дела установила следующее:

Рекламораспространителем данной рекламы на основании договора №САТ-1302/14 от 13.02.2014г. является ООО «Сатурн». Согласно нормам рекламного законодательства данное Общество должно было получить согласие абонента на получение рекламы. ООО «Феникс СМС» представило Управлению согласие абонента <...> на получение рекламы, которое получено при оформлении дисконтной карты (10%) Ресторана «More Yachts&Seafood».

Согласно п.5 ст.10 Гражданского Кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются. Следовательно, ООО «Сатурн» не могло предполагать о том, что <...> не является абонентом номера <...>. В связи с вышеизложенным Комиссия пришла к выводу об отсутствии состава нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» в действиях ООО «Сатурн».

Вместе с тем, в целях восстановления прав абонента <...>, Комиссия УФАС по РА пришла к выводу о необходимости направления писем в адрес ООО «Сатурн», ООО «ФЕНИКС СМС», т.е. лицам, имеющим техническую возможность прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, с просьбой включить в стоп-лист абонента <...>.

В соответствии с абзацем а) пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу подлежит прекращению антимонопольным органом в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### **ОПРЕДЕЛИЛА:**

Производство по делу № 40 от 22.10.2014г. прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.