

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 № 04-01/69-14

«12» февраля 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 № 04-01/69-14 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 связи с поступившим 25.02.2014 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Не мерзни закажи такси 646666. Дешево! Проверь!» 07.02.2014 в 19.00 с номера +7-908-627-80-17 на номер <...> 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 такси, 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 рекламодатель 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 рекламодатель.

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

Получение указанного смс-сообщения 07.02.2014 в 19.00 с номера +7-908-627-80-17 на номер <...> подтверждается в детализации звонков и соответствующем

скриншоте, представленных заявителем.

ЗАО «Астрахань-GSM» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 2553 от 18.03.2014 г.) указало, что компанией проведена внутренняя проверка, в ходе которой установлено, что смс-сообщение 07.02.2014 в 19.00 на номер <...> было отправлено с смс-центра +7-902-370-01-13 партнером ООО «КамаТелеком». В рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г., ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру ООО «КамаТелеком» доступ к оборудованию sms-центра по smpp-протоколу, далее информационную sms-рассылку осуществляет партнер с помощью своего программного комплекса. Согласно дополнительного соглашения № 1 от 01 февраля 2014 г. к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г., федеральный номер <...> -908-627-80-17 предоставлен ООО «КамаТелеком». Копия указанных договора и соглашения ЗАО «Астрахань-GSM» представлены в материалы дела.

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 № 04-01/69-14 от 27.01.2016 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» рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «КамаТелеком», осуществившим отправку рассматриваемого смс-сообщения по сетям электросвязи.

Следовательно, ООО «КамаТелеком» как рекламораспространитель 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: «Не мерзни закажи такси 646666. Дешево! Проверь!», поступившую 07.02.2014 в 19.00 с номера +7-908-627-80-17 через смс-центр +7-902-370-01-13 на номер <...> 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 «24» февраля 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

М. Б. Ивнева