

Решение

10 апреля 2014 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель
Комиссии: Л.Н. Галичина – заместитель руководителя- начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены
Комиссии: Н.В. Соболев — ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;
И.П. Баранова – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 106-2013 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы от отправителя под буквенным обозначением «PSKB.COM» без предварительного согласия абонента <...>, в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «Крафт Телеком», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области обратился житель г. Челябинска с заявлением о поступлении 04 сентября 2013 года в 11:00 на его телефонный номер <...>, оператором связи которого является ОАО «Ростелеком» СМС-сообщения с рекламой: «Легкие кредиты! Только по пятницам в Примсоцбанке снижаем проценты на кредиты наличными. ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк». Ген. лицензия ЦБ РФ № 2733. Акция действует до 13.10.2013» от отправителя под буквенным обозначением «PSKB.COM». Согласия на

данную рассылку заявитель не давал.

В целях установления рекламораспространителя рекламы Челябинским УФАС России направлен запрос оператору связи заявителя, ОАО «Ростелеком».

По сведениям ОАО «Ростелеком», СМС-сообщение с рекламой 04 сентября 2013 года в 11:00:36 поступило с номера + <...>, который входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, корп. 2) (далее – ОАО «СМАРТС»).

ОАО «СМАРТС» представило письменные объяснения о том, что является координирующим оператором. Согласно технической документации номер <...> <...>, закреплен за СМС-центром ЗАО «Астрахань GSM».

ЗАО «Астрахань GSM» по запросу Челябинского УФАС России сообщило, что не занимается изготовлением и распространением рекламы посредством СМС-сообщений. Указало, что заключает договоры с юридическими и физическими лицами по пропуску СМС трафика и в каждом договоре с контрагентом предусмотрено, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено. Согласно договору № 06-02-02/134 от 01 апреля 2012 года между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «Крафт Телеком» глобальный заголовок + <...> закреплен за установленным оборудованием ООО «Крафт Телеком» (г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, офис 219). ЗАО «Астрахань GSM» организывает доступ ООО «Крафт Телеком» к оборудованию СМС-центра по smrr протоколу.

По условиям договора, заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» (далее – ОПЕРАТОР) и ООО «Крафт Телеком» (далее – АБОНЕНТ) для проведения рассылки ОПЕРАТОРОМ для АБОНЕНТА выделяются GT номера (глобальные заголовки) закрепленные за ОПЕРАТОРОМ <...>. **АБОНЕНТ обязан не использовать свой комплекс и комплекс ОПЕРАТОРА для передачи нежелательных СМС, СМС рассылок и отправки рекламной информации, не касающейся деятельности АБОНЕНТА.** АБОНЕНТ обязан осуществлять рассылку СМС-сообщений в соответствии с законодательством РФ.

Поскольку в рекламном СМС-сообщении содержались сведения о кредитах ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк», а не деятельности ООО «Крафт Телеком», Челябинское УФАС России направило ООО «Крафт Телеком» по месту регистрации: г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, офис 21, определение об отложении дела с запросом о предоставлении сведений о конечном рекламораспространителе рекламы и наличии согласия абонента <...> на получение рекламы, однако от ООО «Крафт Телеком» требуемые Челябинским УФАС России документы и сведения не поступили. Почтовые отправления возвратились в Челябинское УФАС России с отметками почтового отделения об отсутствии адресата по указанному адресу.

В связи с необходимостью установления местонахождения ООО «Крафт Телеком» и получения от него необходимой для рассмотрения дела информации, Челябинское УФАС России обратилось в ГУ МВД России по городу Москве. ГУ МВД России по городу Москве установило фактическое местонахождение ООО «Крафт Телеком» по адресу: г. Москва, ул. Планерная, д. 3, корп.6., о чем сообщило в Челябинское УФАС России.

Челябинское УФАС России вновь направило ООО «Крафт Телеком» документы с запросами о предоставлении сведений о конечном рекламодателе рекламы и наличии согласия абонента <...> на получение рекламы, однако в указанный в них срок документы и сведения в антимонопольный орган не поступили.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Крафт Телеком» зарегистрировано по адресу: г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, пом. 219, по которому антимонопольным органом также направлялась почтовая корреспонденция.

Рассмотрение материалов дела приводит Комиссию к следующим выводам.

04 сентября 2013 года в 11:00 на мобильный телефонный номер заявителя <...>, оператором связи которого является ОАО «Ростелеком» поступило СМС-сообщение с рекламой: «Легкие кредиты! Только по пятницам в Примсоцбанке снижаем проценты на кредиты наличными. ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк». Ген. лицензия ЦБ РФ № 2733. Акция действует до 13.10.2013» от отправителя под буквенным обозначением «PSKB.COM». Согласие на получение данной рекламы абонент не давал.

Челябинским УФАС России установлено, что реклама поступила от ООО «Крафт Телеком».

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

Абонентом телефонного номера <...> является заявитель, факт направления ему 04 сентября 2013 года в 11:00 СМС-сообщения с рекламой подтверждается фотографиями СМС-сообщения и детализацией СМС-сообщений.

По условиям договора № 06-02-02/134 от 01 апреля 2012 года с ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком» обязан не использовать свой комплекс и комплекс ОПЕРАТОРА для передачи нежелательных СМС и отправки рекламной информации, не касающейся деятельности ООО «Крафт Телеком».

ООО «Крафт Телеком» не предоставило Комиссии материалы, в которых содержалось бы согласие абонента <...> на получение рекламы кредитов ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк» посредством использования телефонной связи.

В связи с тем, что ООО «Крафт Телеком» не представило доказательства получения согласия абонента <...> на распространение ему СМС-сообщения с рекламой ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк» по сетям телефонной связи, реклама признается направленной без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Распространение рекламы посредством использования телефонной связи при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, реклама, распространенная 04 сентября 2013 года в 11:00 ООО «Крафт Телеком» без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем указанной рекламы является ООО «Крафт Телеком» как лицо, осуществившее 04 сентября 2013 года в 11:00 распространение рекламы путем отправки СМС-сообщения с рекламой абоненту <...>.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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 ненадлежащей рекламу, в которой присутствуют сведения: «Легкие кредиты! Только по пятницам в Примсоцбанке снижаем проценты на кредиты наличными. ОАО СКБ Приморья «Примсоцбанк». Ген. лицензия ЦБ РФ № 2733. Акция действует до 13.10.2013», распространенную 04 сентября 2013 года в 11:00 ООО «Крафт Телеком» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Крафт Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 апреля 2014 года.

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

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

Н.В. Соболев

И.П. Баранова