

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

[www.ulyanovsk.fas.gov.ru](http://www.ulyanovsk.fas.gov.ru), [to73@fas.gov.ru](mailto:to73@fas.gov.ru)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о прекращении производства по делу об административном правонарушении

03.03.2015

Дело № 11850-К/05-

2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «СмартТелеком» (далее - ООО «СмартТелеком», общество), <...> правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, обнаружил:

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») гр. <X> (вх. № 167/ог от 07.04.2014), в котором сообщается, что 05.04.2014 в 15 час. 58 мин. на абонентский номер заявителя +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* без его согласия поступило СМС-сообщение, рекламирующее одежду бренда «F5»: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «F5».

Абонентский номер <...> -\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* выделен гр. <X> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 942342 от 14.04.2011, заключенным им с ОАО «ВымпелКом».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») реклама - 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; объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, направленная на номер телефона +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: информация предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; направлена на продвижение услуг на рынке; призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

СМС-сообщение: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию» в силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой. Указанное сообщение по своему содержанию, не позволяя определить круг лиц - его получателей, является неперсонифицированной, направленной на привлечение внимания на коллекцию одежды бренда «F5», что имеет целью формирование и поддержание интереса к ней и ее продвижение на рынке.

СМС-сообщение, полученное гр. <X> 05.04.2014 в 15 час. 58 мин., отправлено с номера +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*, принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «ВымпелКом».

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 2193-05 от 08.04.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено указанное рекламное сообщение. Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом» (вх. № 2943 от 11.04.2014) сообщил, что 05.04.2014 в 15 час. 58 мин. СМС-сообщение на номер <...> -\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* от «F5» не направлялось. Однако ОАО «ВымпелКом» было установлено, что СМС-сообщение: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!» на номер заявителя от «F5» было отправлено в 14 час. 58 мин. Указанное СМС-сообщение на телефонный номер <...> -\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* направлено ООО «СМС Трафик» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик». Согласно указанному договору ООО «СМС Трафик» присвоен идентификационный номер <...> . Данные учета объема указанных услуг от 05.04.2014 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером 70887390068 на номер <...> -\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* направлено СМС-сообщение от «F5».

Согласно п. 4.18 дополнительного соглашения № 010112 от 01.01.2012 к договору об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012 ООО «СМС Трафик» обязано направлять СМС-сообщение пользователю только при наличии его письменного согласия, подтвержденного документально.

Вместе с тем, из обращения гр. <X> следует, что рассматриваемое рекламное СМС-сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

Согласно ч. 1 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.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ульяновским УФАС России по заявлению гр. <X> определением от 06.06.2014 возбуждено дело № 11021/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 05.09.2014 (в полном объеме изготовлено 19.09.2014) реклама: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!», распространенная 05.04.2014 в 14 час. 58 мин. (15 час. 58 мин.) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела № 11021/05-2014 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

От ООО «СМС Трафик» в Ульяновское УФАС России каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!», а также документов, подтверждающих наличие согласия гр. <X> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, в ходе рассмотрения дела № 11021/05-2014 не поступило. При этом, ни одного заказного письма с процессуальными документами по делу ООО «СМС Трафик» не получено. ООО «СМС Трафик» признано рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением

случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Определением от 28.01.2015 Ульяновским УФАС России в отношении ООО «СМС Трафик» возбуждено дело об административном правонарушении № 11789-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. От ООО «СМС Трафик» в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения по делу об административном правонарушении № 11789-К/05-2015 (исх. № 59-15 от 06.02.2015, вх. № 882 и № 913 от 09.02.2015), в которых сообщается, что общество не является конечным отправителем СМС-сообщений. Согласно договору оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных № 318/11 от 01.09.2011, заключенному ООО «СМС Трафик» с ООО «СмартТелеком», обязанностью последнего является получение от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией ООО «СмартТелеком», письменного согласия на получение таких сообщений. Кроме того, отправителем (оригинатором отправки) рассматриваемого сообщения: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию» является «F5», принадлежащий ООО «СмартТелеком».

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <... > вынесено определение от 11.02.2015 о возбуждении в отношении ООО «СмартТелеком» дела об административном правонарушении № 11850-К/05-2015 и проведении административного расследования по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «СмартТелеком» в письменных пояснениях по делу № 11850-К/05-2015 на определение от 11.02.2015 (исх. № 11/02 от 24.02.2015, вх. № 1372 от 25.02.2015) сообщило, что СМС-сообщение 05.04.2014 в 14 час. 58 мин. (15 час. 58 мин.) по сетям подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер телефона +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* распространил индивидуальный предприниматель С<...>, с которым у общества заключен договор о предоставлении услуг № 13-12/8107-ММ от 01.12.2013. ООО «СмартТелеком» представлена копия указанного договора. Также ООО «СмартТелеком» заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества.

При данных обстоятельствах ООО «СмартТелеком» не является рекламодателем и рекламодателем ненадлежащей рекламы.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вышеуказанные обстоятельства в силу ст. 24.5 КоАП РФ являются основанием для прекращения производства по данному делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 24.5, ч. 6 ст. 28.7, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 11850-К/05-2015 в отношении ООО «СмартТелеком» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган (Федеральная антимонопольная служба), вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления -  
начальник отдела

<...>