

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 47 от 26.12.2014г.

30.03.2015 г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе <...>,

рассмотрев 26.03.2015г. дело № 47 от 26.12.2014г., возбужденное в отношении ООО «Стройкомплект» (ОГРН: 1132366022249, ИНН: 2320218232, юридический адрес: Краснодарский край, г. Сочи, ул. Виноградная, 2«Б»), по факту распространения рекламы по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Стройкомплект» (не уведомлен),

в отсутствии заявителя <...> (уведомлен надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступили заявления физического лица <...>, являющегося абонентом оператора сотовой связи ЗАО «ЕТК» (Алтайский край) (вх. № 3059, № 3060 от 28.10.2014, вх. № 3112 от 31.10.2014), о распространении рекламных СМС-сообщений посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), через смс-центр: +79023700508, а именно:

- **«Нужны наличные? Звоните 88005553244 Без справок ООО Домашние деньгиSU9»**, с абонентского номера +79085346164, 26.10.2014г. в 12:52 часов;

- **«US5DVНужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244»**, с абонентского номера +79023458627, 25.10.2014г. в 13:56 часов;

- **«RJGLJ Займ под материнский капитал 89130921458 89612369898»**, с абонентского номера +79020809559, 30.10.2014г. в 11:56 часов.

По мнению заявителя, данные сообщения являются рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлены скриншоты со своего сотового телефона, подтверждающие факт получения абонентом вышеуказанных смс-сообщений.

Согласно сведениям официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение операторам ресурса нумерации, указанный в смс-сообщении номер SMS-центра +79023700508 относится к оператору «Средневолжская межрегиональная ассоциация

радиотелекоммуникационных систем», Самарская область.

В адрес УФАС по РА (вх. № 2337 от 15.08.2014г.) от ОАО «СМАРТС» поступила информация о том, что согласно технической документации номер <...> был закреплен за смс-центром ЗАО «Пенза-GSM».

27.11.2014г. в адрес УФАС по РА поступила информация (вх. №3440) от ЗАО «Пенза-GSM», согласно которой по договору № 18-05-125 от 07.07.2014г. ЗАО «Пенза-GSM» предоставляет услуги связи ООО «Телеком».

26.12.2014г. в адрес УФАС по РА поступила информация (вх. №3752) от ООО «Телеком», согласно которой Общество предоставляет программное обеспечение для рассылки смс-сообщений. Заказчиком данной рассылки является ООО «Прометей».

В адрес УФАС по РА поступила информация от ООО «Прометей» (вх.№340 от 12.02.2015г.), согласно которой по договору №0109/2014 от 01.09.2014г. ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам для рассылки смс-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс-сообщения. ООО «Прометей» по договору не несет ответственность за рассылку. Заказчиком данных смс-сообщений является ООО «Стройкомплект».

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 направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание 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-сообщения:

- «**Нужны наличные? Звоните 88005553244 Без справок ООО Домашние деньгиSU9;**

- «**US5DVНужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244»;**

- «**RJGLJ Займ под материнский капитал 89130921458 89612369898**» являются рекламой, так как они неперсонифицированы, направлены на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к финансовым услугам, что способствует продвижению услуг 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 «Телеком» свидетельствует, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «Прометей» (ИНН 3025008254, ОГРН 1133025002230, юридический адрес: г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47).

В связи с чем 26.12.2014г. УФАС по РА в отношении ООО «Прометей» возбудило дело № 47.

12.02.2015г. в адрес УФАС по РА поступила информация от ООО «Прометей» (вх. №340), согласно которой по договору №0109/2014 от 01.09.2014г. ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам для рассылки смс-

сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс-сообщения. ООО «Прометей» по договору не несет ответственность за рассылку. Заказчиком данных смс-сообщений является ООО «Стройкомплект».

10.03.2015г. определением дело № 47 было отложено и назначено к рассмотрению на 26.03.2015г. Лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» – ООО «Прометей» было заменено на надлежащее лицо – ООО «Стройкомплект»(адрес Краснодарский край, г. Сочи, ул. Виноградная, 2«Б»).

26.03.2015г. Комиссия при рассмотрении дела установила следующее:

Согласно информации с официального сайта Почты России корреспонденция №64900083421397 с определением о месте и времени рассмотрения данного дела прибыла в место вручения 24.03.2015г. Информация о вручении ООО «Стройкомплект» корреспонденции в материалах отсутствует.

В материалах дела также отсутствуют документы, позволяющие однозначно утверждать о том, что действия ООО «Стройкомплект» приводят к нарушению части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (неполучение согласия у абонента на получение рекламы).

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Срок рассмотрения дела №47 от 26.12.2014г. заканчивается 26.03.2015г.

Таким образом, в сроки, установленные для рассмотрения дела №47 от 26.12.2014г., лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, не установлено.

В соответствии с абзацем е) 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 невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

Вместе с тем, в целях восстановления прав абонента <...>, Комиссия УФАС по РА пришла к выводу о необходимости направления письма в адрес ЗАО «Пенза-GSM», т.е. лицу, имеющему техническую возможность прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, с просьбой включить в стоп-лист абонента <...>.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 47 от 26.12.2014г. прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.