

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/37-14/РЗ

23 декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель  
председателя  
Комиссии:

<...> ,

<...> ,

Члены Комиссии:

<...> ,

рассмотрев дело № 05-01/37-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM», извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 21.02.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 21.02.2014 в 13:45 на его номер мобильного телефона <...> с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295086» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

*«РЕВОЛЮЦИЯФИТНЕС. До 23.02 скидка на любой абонемент 55%! Тел. 600-080».*

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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 частью 7 статьи 38 закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 25.09.2014 в отношении ООО «Комтерра» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/37-14/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела № 05-01/37-14/ПЗ было назначено на 23.10.2014 в 10 час. 45 мин.

Определением Смоленского УФАС России от 23.10.2014 дело № 05-01/37-14/ПЗ было продлено до 25.12.2014 и назначено к рассмотрению на 27.11.2014. Данное определение было направлено по месту государственной регистрации ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

27.11.2014 на рассмотрение дела № 05-01/37-14/ПЗ представители ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM» не явились.

Определением Смоленского УФАС России 27.11.2014 дело № 05-01/37-14/ПЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 23.12.2014. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM» имеются в материалах дела).

Комиссия Смоленского УФАС России 23.12.2014, рассмотрев все материалы дела № 05-01/20-14/ПЗ, установила следующее.

В соответствии с Выпиской из Реестра Российской системы плана нумерации, опубликованной на официальном сайте Россвязи, телефонный номер <...> , закреплен за оператором связи ЗАО «Ярославль-GSM», номер SMS-центра +79023708299 принадлежат ОАО «СМАРТС». ОАО «СМАРТС» в письме от 21.08.2014 № 1-5244 сообщает, что номер SMS-центра +79023708299 закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

Согласно документам, представленным в Смоленское УФАС России 09.04.2014, ЗАО «Ярославль-GSM» 18.12.2013 заключило с ООО «Комтерра» договор № 1315 с выделением в пользование номера +79022295086, согласно условиям которого ООО «Комтерра» (далее – Заказчик) поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» (далее – Исполнитель) берет на себя обязательства по оказанию услуг передачи SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств исполнителя абонентам. На основании пункта 3.1.2 договора, Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа. В соответствии с пунктом 6.1 указанного договора, стороны несут ответственность за неисполнение, или ненадлежащее исполнение обязательств по договору в порядке и размерах, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором.

ООО «Комтерра» в письмах от 10.11.2014 (исх. № 176) и 16.12.2014 (исх. № 187) сообщило, что в рамках действия договора от 18.12.2013 № 1315, SMS-сообщение на номер мобильного телефона <...> 21.02.2014 в 13:45 с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295086» с рекламой

«РЕВОЛЮЦИЯФИТНЕС. До 23.02 скидка на любой абонемент 55%! Тел. 600-080» через систему ООО «Комтерра» оператору ЗАО «Ярославль-GSM» не передавалось, договор на рассылку указанного SMS-сообщения с третьими лицами не заключался. ООО «Комтерра» считает, что ЗАО «Ярославль-GSM» ошибочно указало ООО «Комтерра» как рекламораспространителя указанного SMS-сообщения.

Определением Смоленского УФАС России от 27.11.2014 у ЗАО «Ярославль-GSM» были запрошены сведения и информация по факту рассылки указанного в заявлении SMS-сообщения, с представлением копий документов, подтверждающих отправления и содержащих сведения о лицах, которые осуществляли доступ к платформе SMS-центра +79023708299 для отправки указанного SMS-сообщения. Однако, на момент рассмотрения дела ЗАО «Ярославль-GSM» не представило Комиссии Смоленского УФАС России запрашиваемые в указанном Определении сведения и информацию.

Срок рассмотрения дела № 05-01/37-14/РЗ истекает 25.12.2014.

В связи с ограниченностью срока рассмотрения данного дела (3 месяца), установленного пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), не предоставляется возможным получить у ЗАО «Ярославль-GSM» документы, подтверждающие наличие либо отсутствие предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку. Однако, имеющееся в материалах дела обращение заявителя, свидетельствует об отсутствии указанного согласия.

Представители ООО «Комтерра» и ЗАО «Ярославль-GSM» на рассмотрение дела № 05-01/37-14/РЗ 23.12.2014 не явились. Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ЗАО «Ярославль-GSM» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка посредством SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295086» SMS-сообщения с рекламой: «РЕВОЛЮЦИЯФИТНЕС. До 23.02 скидка на любой абонемент 55%! Тел. 600-080» на номер телефона <...> без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Смоленского УФАС России отсутствуют письменные пояснения лица, возможно осуществившего конечную SMS-рассылку рассматриваемой рекламы, что не позволяет определить фактического рекламораспространителя вышеуказанной рекламы.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ЗАО «Ярославль-GSM».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона «О рекламе», пунктами 37 - 45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «*РЕВОЛЮЦИЯФИТНЕС. До 23.02 скидка на любой абонемент 55%! Тел. 600-080*», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295086» без предварительного согласия на то абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «26» декабря 2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

#### ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«23» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель  
председателя  
Комиссии:

<...> ,

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 23.12.2014 по делу № 05-01/37-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*РЕВОЛЮЦИЯФИТНЕС. До 23.02 скидка на любой абонемент 55%! Тел. 600-080*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295086» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...>без согласия на то абонента.

2. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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