

РЕШЕНИЕ

15 декабря 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

- 1..... - руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
- 2..... - начальник отдела контроля рекламы и
финансовых рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии;
- 3..... - специалист-эксперт отдела контроля товарных
рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело № 34-14р по признакам нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе", возбужденное по заявлению (вх. № 885 от 02.04.2014)....., о получении им на номер СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

"DenginadomОдни затраты? Не жди зарплаты! Звони! 27-90-90. ООО"МФГ"", поступившее 02.04.2014 в 10:51 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. № 885 от 02.04.2014)переданное ФАС России, о получении им на номер.....СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

"DenginadomОдни затраты? Не жди зарплаты! Звони! 27-90-90. ООО"МФГ"", поступившее 02.04.2014 в 10:51.

Данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что по мнению,содержит признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе".

В соответствии с п. 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Как следует из заявления....., является абонентом оператора мобильной связи ЗАО "НСС Саратов".

В соответствии со ст.45 ФЗ "О связи", заключаемый договор является публичным договором, т.е. договор на оказание услуг связи, который ЗАО "НСС Саратов" заключил с абонентом....., является договором присоединения. Условия такого договора определены одной стороной в формулярах или стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

В связи с чем, в адрес ЗАО "НСС Саратов" был направлен запрос о предоставлении информации (исх. № 03/02-2114 от 11.04.2014).

Из письменных пояснений и представленных материалов ЗАО "НСС Саратов" установлено, что между ЗАО "НСС Саратов" и..... заключен договор о предоставлении услуг связи. ЗАО "НСС Саратов" в рамках исполнения договорных обязательств не распространяет рекламную информацию и иным лицам согласия на подобные действия не давал. Также было установлено, что ЗАО "НСС Саратов" в рамках полученного запроса проанализировало информацию об указанном коротком сообщении и предоставило следующую информацию: номер отправителя.....относится к нумерации оператора ЗАО "Волгоград-GSM"

На основании полученной информации 30.05.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 34-14р в отношении ЗАО "Волгоград-GSM" по признакам нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе".

Согласно письменным пояснениям ЗАО "Волгоград-GSM" телефонный номер <...> принадлежит абоненту ООО "А1 Системс", а СМС-сообщения отправляемые данным абонентом маршрутизируются через СМС-центр +Услуги подвижной радиосвязи предоставляются согласно договору №27799785 от 28.11.2012 заключенному между ООО "А1 Системс" и ЗАО "Волгоград-GSM".

02.07.2014 Комиссией Саратовского УФАС России было вынесено определение об отложении рассмотрения дела №34-14р до 01.08.2014 в виду того, что возникла необходимость привлечения в качестве лица, в действия которого содержатся признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе" ООО "А1 Системс".

В адрес ООО "А1 Системс" было направлено копия определения об отложении рассмотрения дела 34-14р по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 29.03.2014 (исх. № 03/2-4453 от 04.07.2014).01.08.2014, в виду отсутствия в материалах дела документов, подтверждающих получение ООО "А1 Системс" определения от 02.07.2014, Комиссией Саратовского УФАС России было вынесено определение о приостановлении дела до установления местонахождения лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

Исходя из представленных письменных пояснений и документов ООО

"Мостелеком" и ООО "Бифри" – путем анализа ранее заключенных договоров, на оказание услуг по передаче СМС-сообщений, а также дополнительных соглашений между: ООО "А1 Системс" и ООО "Мостелеком" (договор № 617-syst1 от 01.10.2013), ООО "Мостелеком" и ООО "Бифри" (договор № 62-мтк от 12.03.2014), а также ООО "Бифри" и ИП Голицын (договор № SMSD1001/14-01ТО от 10.01.2014) можно сделать вывод, о том, что рекламодателем СМС-сообщений является ИП Голицын М.А.

14.11.2014 в адрес Саратовского УФАС России поступили письменные пояснения ИП Голицына М.А., из которых следует, что согласие абонента +..... было получено путем акцептирования условий оферты при оплате услуг мобильной связи через терминал ОАО АКБ "Балтика".

Как следует из пп.1 п.1 договора №31.СМ_14 заключенного между ООО "КТК" и ИП Голицын М.А., оказание услуг по продвижению торговых марок и товаров ООО "КТК" производится посредством СМС рассылки с использованием базы абонентов ИП Голицын М.А.

В силу [пункта 7 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

В соответствии со [статьей 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" под рекламой понимается 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.

Ненадлежащей рекламой, согласно [подпункту 4 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе", является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу [части 1 статьи 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 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.

Согласно пп.3 п.15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Исходя из изложенного ИП Голицын М.А. распространял по каналам электронной связи рекламу без предварительного согласия, что является нарушением [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе".

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 следующего содержания: "DenginadomОдни затраты? Не жди зарплаты! Звони! 27-90-90. ООО"МФГ"", поступившее 02.04.2014 в 10:51 без предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе".

2. Выдать ИП Голицыну М.А. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 [статьей 14.3](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии _____

Члены Комиссии _____

_____

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

15 декабря 2015 года г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о

рекламе в составе:

- - руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
- - начальник отдела контроля рекламы и финансовых
рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии;
- - специалист - эксперт отдела контроля товарных
рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии,

на основании своего решения от 15.12.2014 по делу № 34-14р о признании ненадлежащей рекламу следующего содержания:

"DenginadomОдни затраты? Не жди зарплаты! Звони! 27-90-90. ООО"МФГ""
поступившее 02.04.2014 в 10:51 без предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Голицыну М.А.(193168, г. Санк-Петербург, пр.Большевиков, д. 13, кор. 3, кв.241) в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить 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.

2. ИП Голицыну М.А. (193168, г. Санк-Петербург, пр.Большевиков, д. 13, кор. 3, кв.241) представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания до 15.05.2015года.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии _____

Члены Комиссии _____

_____