

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 392/2014-Р

«01» декабря 2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе:

Председатель Комиссии – «...»

Члены Комиссии: «...»

рассмотрев дело №392/2014-Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных смс-сообщений ООО «Прометей», без предварительного согласия абонента,

в отсутствии: законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламораспространителя) – ООО «Прометей» (по сведениям официального сайта [www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru) почтовое отправление № 39097176813208 вручено 28.10.2014г.), заявителя – «...» (по сведениям официального сайта [www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru) почтовое отправление № «...» вручено «...»),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 22.08.2014г. (вх. ) с ЕПГУ поступило заявление «...», о том, что на его мобильный номер «...» поступило сообщение рекламного характера: «*Заем на срочные нужды! 88007551755 Звонок бесплатно! ООО "ЕМР"*», отправитель +79023170074, 17.08.2014г., в 21:57.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (Реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи), телефонный номер в поле отправитель, принадлежит оператору «СМАРТС-Иваново» (Ивановская область).

В ходе рассмотрения заявления «...» Рязанским УФАС России 03.09.2014г. (исх.4078) был направлен запрос в адрес ЗАО «СМАРТС-Иваново» о предоставлении информации об отправителе указанного сообщения.

Из объяснений ЗАО «СМАРТС-Иваново» от 07.10.2014г. (вх.5048) следует, что смс-сообщение было отправлено ООО «Прометей», с которым у ЗАО «СМАРТС-Иваново» заключен договор № 05-03-01-55/14 от 18.04.2014г. (договор прилагается).

В рамках предоставления услуг по договору № 05-03-01-55/14 от 18.04.2014г ЗАО «СМАРТС-Иваново» организовало ООО «Прометей» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу.

В соответствии с п.3.2.2. договора № 05-03-01-55/14 от 18.04.2014г. ООО «Прометей» было обязано рассылать смс-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение смс-сообщений.

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 18 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.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999г. № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат - это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями, сообщений.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность, доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Определением о возбуждении дела №392/2014-Р (исх.4686 от 21.10.2014г.) рассмотрение дела было назначено на 21.11.2014г.

Указанным определением у ООО «Прометей» были запрошены следующие документы и сведения:

- Копии учредительных документов ООО «Прометей»;
- Копию бухгалтерской отчетности за последний отчетный период;
- Копию приказа о назначении директора (руководителя) ООО «Прометей»;
- Копию всех договоров на распространение смс-рекламы, полученной «...»;
- Согласие абонента «...» на получение рекламных смс-сообщений от ООО «Прометей»;
- Копию акта выполненных работ по распространению указанной рекламы;
- Мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства.

В соответствии с определением о возбуждении дела №392/2014-Р (вх.5383э от 29.10.2014г.) ООО «Прометей» (вх.5383э от 29.10.2014г.) сообщило, что не является рекламораспространителем, а только предоставляет программное обеспечение для рассылки смс-сообщений заказчика, которым является ИП Мишкуров А.С. согласно договора №2407/2013 от 01.09.2013г.

При проверке договора №2407/2013 от 01.09.2013г. заключенного между ООО «Прометей» и ИП Мишкуровым А.С. в разделе адреса и реквизиты сторон было выявлено несоответствие ИНН ИП Мишкурову А.С.

Согласно выписке с сайта [www.egrul.nalog.ru](http://www.egrul.nalog.ru) ИНН 302300512562, который указан в договоре №2407/2013 от 01.09.2013г. принадлежит Перову А.А.

Также по имеющейся информации в Управлении следует, что ИП Мишкуров А.С. договор с ООО «Прометей» не заключал, печать и подпись, которые указаны в договоре, ему не принадлежат.

Таким образом, ООО «Прометей» 17.08.2014г. распространяло рекламные смс-сообщения с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе в рамках договора №05-03-01-55/14 от 18.04.2014г., заключенного с ЗАО «СМАРТ-Иваново».

Осуществляя деятельность по распространению рекламы, ООО «Прометей» обязано знать и выполнять требования ФЗ «О рекламе», в соответствии с которым установлено требование получения предварительного согласия абонента.

ООО «Прометей» не предприняло никаких действий по соблюдению обязанностей возложенных пунктом 3.2.2 договора №№05-03-01-55/14 от 18.04.2014г., заключенного с ЗАО «СМАРТ-Иваново», в результате чего «...» было получено рекламное смс-сообщение с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Из вышеуказанного следует, что рекламораспространителем является ООО

«Прометей» (ИНН 3025008254, 644033, г. Астрахань, ул. Победы, д.41, офис 47).

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: «*Заем на срочные нужды! 88007551755 Звонок бесплатно! ООО "ЕМР"», распространяемую ООО «Прометей» посредством сотовой связи на телефонный номер «...», поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».*

2.Выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 01 декабря 2014г.

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