

ООО «СМС Трафик»  
125009, г. Москва,  
ул. Тверская, д. 9, стр. 7

ЗАО «МегаЛабс»  
119017, г. Москва,  
ул. Б. Ордынка, д.40, стр. 4

<...>

## РЕШЕНИЕ № Р-55/14

Резолютивная часть решения объявлена 27 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 4 декабря 2014 года.

Тамбов

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

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., главный специалист – эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В., ведущий специалист – эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Кузнецова К.С.,

рассмотрев дело № Р-55/14 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О

рекламе») по факту распространения рекламы посредством смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие представителей ООО «СМС Трафик», ЗАО «МегаЛабс», Заявителя, извещенных надлежащим образом,

руководствуясь пунктами 28, 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила рассмотрения дел),

#### У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области передано по подведомственности из ФАС России (вх. 04.07.2014 № 473 ФАСп) обращение гражданина <...> о поступлении на его номер телефона рекламного SMS-сообщения, направленного без предварительного согласия заявителя.

02.07.2014 в 14:14 с номера телефона отправителя (vashestr) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Каско, Осаго, Техосмотр, Выезд агента. 89164145950 Денис».

По признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в отношении ООО «СМС Трафик» возбуждено настоящее дело.

ООО «СМС Трафик» запрошенные в ходе рассмотрения дела документы не представило, определения по делу, направленные ООО «СМС Трафик» по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, возвращены почтовой службой с пометкой: «отсутствие адресата».

Согласно пункту 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела).

С учетом изложенного, ООО «СМС Трафик» извещено надлежащим образом.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

02.07.2014 в 14:14 с номера телефона отправителя (vashestr) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Каско, Осаго, Техосмотр, Выезд агента. 89164145950 Денис».

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Заявитель не давал предварительного согласия на получение вышеуказанного SMS-сообщения, доказательства иного в материалы дела не представлены.

Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» является ненадлежащей.

Установлено, что рассматриваемое SMS-сообщение поступило на телефонный номер заявителя от ООО «СМС Трафик» через платформу «Мобильная реклама» ЗАО «МегаЛабс».

01.10.2013 между ОАО «МегаФон» и ЗАО «МегаЛабс» было заключено дополнительное соглашение № 30/4 к генеральному соглашению от 30.04.2010. В рамках вышеуказанного соглашения оператор (ОАО «МегаФон») обязуется по заявкам партнера (ЗАО «МегаЛабс») оказывать услуги по распространению рекламы с помощью каналов коммуникации.

31.10.2013 ЗАО «МегаЛабс» заключило с ООО «СМС Трафик» договор № МР-СМСТ-311013, согласно которому ЗАО «МегаЛабс» обязуется оказывать ООО «СМС Трафик» услуги по размещению рекламных и информационных материалов заказчика среди абонентов оператора, которые предоставили заказчику согласие на получение рекламных и информационных материалов (п. 1.1 Приложения № 4 к договору от 31.10.2013 № МР-СМСТ-311013). Заказчик (ООО «СМС Трафик») обязуется получать согласие у абонентов, среди которых предполагается размещение рекламных и информационных материалов а использование абонентских номеров (п. 1.7 Приложения № 4 к договору от 31.10.2013 № МР-СМСТ-311013). ООО «СМС Трафик» обязуется использовать в рассылке рекламных и информационных материалов только те абонентские номера, по которым заказчиком получено предварительное согласие абонента на такую рассылку. В случае не подтверждения, либо отзыва согласия абонента на получение информационных и рекламных материалов от заказчика, заказчик обязуется прекратить направление текстов информационных и рекламных материалов (п. 2.2 Приложения № 4 к договору от 31.10.2013 № МР-СМСТ-311013).

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Тамбовского УФАС России отсутствуют доказательства того, что именно ООО «СМС Трафик» осуществило конечную SMS-рассылку рассматриваемой рекламы, что не позволяет определить фактического распространителя вышеуказанной рекламы.

Доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалах дела отсутствуют.

В соответствии с пунктом 4.3 договора от 31.10.2013 № МР-СМСТ-311013 исполнитель (ЗАО «МегаЛабс») имеет право незамедлительно прекратить размещение рекламных и информационных материалов заказчика (ООО «СМС Трафик»), если не получено либо отозвано согласие абонента на получение рекламы.

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения дел, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Трехмесячный срок рассмотрения данного дела истёк 27.11.2014.

На основании изложенного, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что рекламодатель в ходе рассмотрения настоящего дела не установлен, в тоже время имеется возможность пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно, в том числе, ЗАО «МегаЛабс».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Каско, Осаго, Техосмотр, Выезд агента. 89164145950 Денис», поступившую 02.07.2014 в 14:14 часов на номер телефона, принадлежащий заявителю, поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «МегаЛабс» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в 2-х недельный срок со дня получения предписания.

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

Председатель Комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии

К.И. Мурзин

Т.В. Заботнова

К.С. Кузнецова

ЗАО «МегаЛабс»

119017, г. Москва,

ул. Б. Ордынка, д.40, стр. 4

ПРЕДПИСАНИЕ № Р-55/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

1 декабря 2014 года

г. Тамбов

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

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., главный специалист – эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В., ведущий специалист – эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Кузнецова К.С.,

на основании своего решения от 4 декабря 2014 года по делу № Р-55/14 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Каско, Осаго, Техосмотр, Выезд агента. 89164145950 Денис», поступившей 02.07.2014 в 14:14 часов на номер телефона, принадлежащий заявителю, поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508,

#### П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1 ЗАО «МегаЛабс» в двухнедельный срок со дня получения настоящего предписания предпринять меры к ООО «СМС Трафик» в рамках договора от 31.10.2013 № МР-СМСТ-311013 с целью прекращения нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: распространения вышеуказанного рекламного SMS-сообщения без предварительного согласия абонента на номер телефона (номер <...> ), принадлежащий заявителю.

2. ЗАО «МегаЛабс» представить в Тамбовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 29 декабря 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Тамбовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трёхсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии

К.И. Мурзин

Т.В. Заботнова

К.С. Кузнецова