

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №188-ФАС22-Р/11-14

23 декабря 2014 г.

г.

Барнаул

Резолютивная часть решения объявлена **18 декабря 2014 года.**

Решение изготовлено в полном объеме **23 декабря 2014 года.**

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

С<...>

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>

рассмотрев дело №188-ФАС22-Р/11-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством SMS сообщений на мобильный телефон <...> рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

- ИП Мишкурова (уведомлен надлежащим образом),

-ООО «Прометей» (уведомлено надлежащим образом),

-ООО «Телеком» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствии заинтересованного лица ЗАО «Пенза GSM» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствии заявителя,

УСТАНОВИЛА:

ИП Мишкуров, ООО «Прометей», ООО «Телеком», ЗАО «Пенза GSM» своевременно и надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте

рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ИП Мишкuroв, ООО «Прометей», ООО «Телеком», ЗАО «Пенза GSM» на заседание Комиссии не явились.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП Мишкурова, ООО «Прометей», ООО «Телеком», ЗАО «Пенза GSM».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина о получении заявителем на мобильный телефон номер <...> (сотовый оператор ОАО «Мегафон») рекламной информации следующего содержания: «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги» (24.08.2014г. 10:08 мск.).

20.11.2014г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Прометей», ООО «Телеком» и ИП Павлова 26.11.2014г. Комиссия определила отложить рассмотрение дела и признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ИП Мишкурова, ООО «Прометей», ООО «Телеком».

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация о предоставлении денежных средств, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно ст. 18 Федерального 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...>, с которого было отправлено сообщение, принадлежит ЗАО «Пенза GSM».

ЗАО «Пенза GSM» предоставлены пояснения, что между ЗАО «Пенза GSM» (Исполнитель) и ООО «Телеком» (Заказчик) заключен договор №18-05-125 от 07.07.2014г., в соответствии с п.2.1 которого Исполнитель обязуется предоставлять

услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки SMS-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечить учет объема предоставляемых услуг. Согласно п.2.2 договора Исполнитель обязуется обеспечить функционирование Комплекса Исполнителя. Комплекс Исполнителя-совокупность аппаратно-программных средств Исполнителя, обеспечивающих конвертирование телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки SMS-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи. Комплекс Заказчика - совокупность аппаратно-программных средств Заказчика, позволяющих формировать и отправлять SMS-сообщения абонентам с использованием услуг Исполнителя, отслеживать их статус, а также получать от Исполнителя информацию, связанную с оказанием услуг. В соответствии с п.3.2.2 договора Заказчик обязан не использовать свой Комплекс и Комплекс Исполнителя для организации СПАМА (рассылка абонентам SMS-сообщений рекламного и/или иного содержания, которая осуществлена без предварительного согласия абонентов, которым она адресована). Согласно п.3.2.3 договора заказчик обязан получить предварительное письменное согласие от абонента, на абонентский номер которого будет проводиться отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика. ЗАО «Пенза GSM» также представило выкопировку из лога «Телеком» за 24.08.2014г., из которой виден отправитель сообщения – ООО «Телеком» и номер получателя сообщения: <...>.

ООО «Домашние деньги» на запрос антимонопольного органа сообщило, что ООО «Телеком» обязуется оказать услуги ООО «Домашние деньги» по привлечению клиентов для выдачи займов путем отправки рекламно-информативного сообщения в рамках договора № 2706/2014 от 04.08.2014г., заключенного между ООО «Домашние деньги» (Заказчик) и ООО «Телеком» (Исполнитель). Согласно п.2.1.4 договора ООО «Телеком» определяет конечных получателей (абонентов), полностью несет ответственность и гарантирует, что все абоненты дали согласие на получение сообщений рекламно-информационного характера. В соответствии с п.2.3.1 договора Исполнитель вправе без согласования с Заказчиком по собственному усмотрению привлекать третьих лиц в целях исполнения обязательств по данному договору, оставаясь ответственным за их действия, как за свои собственные.

ООО «Телеком» сообщило, что предоставляет программное обеспечение для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ООО «Прометей» в соответствии с договором №СМС-3102/14 от 23 июля 2014г., заключенным между ООО «Телеком» (Исполнитель) и ООО «Прометей» (Заказчик). Согласно п.3.2.2 указанного договора Заказчик обязан получить от адресата, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений.

На определение о возбуждении дела ООО «Прометей» пояснило, что предоставляет каналы для подключения к операторам для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Ответственность за получение согласия абонента несет заказчик. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ИП Мишкурин согласно договору №2407/2013 от 01.09.2013г.

ИП Мишкuroв документов по делу не представил.

Таким образом, из представленных документов следует, что сообщение отправлено в рамках договорных отношений между ООО «Телеком», ООО «Прометей» и ИП Мишкuroвым. ИП Мишкuroв А.С. осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и осуществляет смс-рассылку в интересах ООО «Домашние деньги». Рассылка смс-сообщений осуществляется посредством технической поддержки ООО «Телеком» и ООО «Прометей».

Согласие заявителя на получение посредством SMS-сообщения рекламной информации следующего содержания: «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги» в антимонопольный орган не представлено. Следовательно, данное сообщение распространено с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителем рассматриваемой рекламы является ИП Мишкuroв <...>.

Согласно ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

ООО «Телеком» и ООО «Прометей» способны прекратить рассылку смс-сообщений на номер заявителя.

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 рекламу «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги», распространенную посредством смс-сообщения, ненадлежащей.

2. Признать рекламораспространителя ИП Мишкурова нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ИП Мишкурову предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Выдать ООО «Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, как лицу, способному устранить правонарушение.
5. Выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, как лицу, способному устранить правонарушение.

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

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

### **ПРЕДПИСАНИЕ №274**

#### **о прекращении нарушения законодательства**

#### **Российской Федерации о рекламе**

23 декабря 2014г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>

на основании своего решения от 23 декабря 2014г. по делу №188-ФАС22-Р/11-14 о признании ненадлежащей рекламы «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О

рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Мишкурову **в пятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ИП Мишкурову представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30 декабря 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

**ПРЕДПИСАНИЕ №275**

**о прекращении нарушения законодательства**

**Российской Федерации о рекламе**

23 декабря 2014г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>

на основании своего решения от 23 декабря 2014г. по делу №188-ФАС22-Р/11-14 о признании ненадлежащей рекламы «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей» **в пятидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Мишкuroвым смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Прометей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30 декабря 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

**ПРЕДПИСАНИЕ №276**

**о прекращении нарушения законодательства**

## Российской Федерации о рекламе

23 декабря 2014г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>

на основании своего решения от 23 декабря 2014г. по делу №188-ФАС22-Р/11-14 о признании ненадлежащей рекламы «Поддержим деньгами. Звоните сейчас <...> ООО Домашние деньги», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Телеком» **в пятидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Мишкуровым смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30 декабря 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>