

ООО «Армада»

ул. Тургенева, д. 12, офис 62,
г. Пермь, 614017

ПАО «Ростелеком»

ул. Достоевского, д. 15,
г. Санкт-Петербург, 191002

ООО «Юплэй»

ул. Глинки, д. 1, корп. А,
г. Стерлитамак, 453116

ООО «Страмедиа»

ул. Красносельская Нижн., д. 21, пом. 1,
ком. 1, г. Москва, 105066

ООО «Корса»

ул. Гольяновская, д. 3А, корп.3, пом. VI,
ком. 1, г. Москва, 105094

«21» декабря 2017 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Матяшевская М. И.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

рассмотрев дело № 04-01/139-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Армада», ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Корса», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

ПАО «Ростелеком», привлеченные к участию в деле в качестве заинтересованных лиц, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 29.10.2014 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «В фитнес-клубе СССР ценопад-только до 31 октября карта на 12 мес.-23900! спешите бронировать, кол-во карт ограничено! Тел.: 84956466444, 89060534405 Галина» 27.10.2014 г. в 12.13 от отправителя «+7(995)966-21-60» через смс-центр +7-902-370-05-10 на номер без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без согласия на его получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к клубу фитнеса, формирование и поддержание интереса к данному клубу и продвижения его на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 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.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного смс-сообщения 27.10.2014 г. в 12.13 от отправителя «+7(995)966-21-60» через смс-центр +7-902-370-05-10 на номер подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «МегаФон» (вх. № 13921 от 20.11.2014 г.) и соответствующим скриншотом, предоставленным заявителем.

Кроме того, в представленной ОАО «МегаФон» информации указано, что 27 октября 2014 года в 12 часов 13 минут оборудованием ОАО «МегаФон» зафиксировано отправление на абонентский номер SMS от отправителя «79959662160» через sms-центр +7-902-370-05-10.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/, к компетенции которого относится выделение ресурса нумерации, указанный номер sms-центра +7-902-370-05-10 выделен оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, Самарская область (ОАО «СМАРТС»).

ОАО «СМАРТС» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 16710 от 09.12.2014) указало, что согласно решению Федерального Агентства Связи об изменении ресурса нумерации единой сети электросвязи РФ № 23962 от 28.08.2008 ресурс нумерации 3700000-3799999 выделен ОАО «СМАРТС». Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации, номер <...> -902-370-05-10 принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Пенза-GSM», и может передаваться пользователям услуг связи.

ЗАО «Пенза-GSM» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 17093 от 16.12.2014) сообщило, что между ЗАО «Пенза-GSM» и ООО «Армада» заключен договор № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г. В рамках п. 2.1 указанного договора Исполнитель (ЗАО «Пенза-GSM») обязуется предоставлять услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых заказчиком (ООО «Армада») для отправки sms-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи. Согласно данных сертифицированной службы мониторинга сигнальных линков сети «Telek» -Заказчиком (ООО «Армада») 27.10.2014 г. было отправлено sms-сообщение через sms-центр ЗАО «Пенза-GSM» 89023700510 на номер .

ООО «Армада» представились пояснения (вх. № 3333 от 01.04.2016), согласно которым в соответствии с предоставленной партнерами ООО «Армада» информацией техническая возможность формирования и направления указанного в запросе sms-сообщения предоставлена ООО «Страмедиа». Возможность направления ООО «Страмедиа» sms-сообщения является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ЗАО «Пенза-GSM» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплэй», ООО «Юплэй» и ООО «Страмедиа». Копии указанных договоров представлены в материалы дела. Указанный ряд последовательных сделок позволяет ООО «Страмедиа» с использованием оконечного оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания, определять адресатов и отправку sms-сообщений определенным адресатам с использованием сетей подвижной радиотелефонной связи. При этом ООО «Армада», иные участники сделок, не имея возможности оказывать какое-либо влияние на содержание такого сообщения и перечень его адресатов, обеспечивают техническую возможность потребления ООО «Страмедиа» услуги связи – передачи sms-сообщения по сети подвижной радиотелефонной связи.

Также ООО «Армада» ошибочно предоставлялась информация о том, что возможность направления ООО «Страмедиа» sms-сообщения является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО «Ростелеком» (вместо ЗАО «Пенза-GSM») и ООО «Армада».

ООО «Страмедиа» в ответ на запрос Ярославского УФАС России предоставило сведения (вх. № 5699 от 06.06.2017), в которых указано, что данная организация является sms-провайдером, предоставляющим свою платформу/программное решение – личный кабинет для массовых рассылок заказчику на основании договора. Заказчиком является ООО «Корса» по договору № 04-12/104 от 01.04.2012 г. Заказчик ООО «Корса» осуществлял рекламные рассылки для компании ООО «Группа Компаний МБК». Копия указанного договора № 04-12/104 от 01.04.2012 г. представлена в материалы дела. Контактные данные ООО «Группа Компаний МБК» не указаны.

В пункте 2. 1 договора № 04-12/104 от 01.04.2012 г. указано, что исполнитель ООО «Страмедиа» оказывает заказчику ООО «Корса» услуги по отправке смс-сообщений, приему смс-сообщений и предоставлению доступа к личному кабинету.

Согласно пунктам 3.2.1, 3.2.3, 3.2.5 указанного договора заказчик ООО «Корса» обязан использовать услугу только для передачи информации абонентам сервиса, в том числе в соответствии с Федеральным законом «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ РФ; не использовать услугу для распространения ненужной получателю, не запрошенной информации; не использовать подключение к системе для организации спама.

В соответствии с пунктом 3.2.6 заказчик ООО «Корса» обязан получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение таких смс-сообщений.

Согласно пункту 5.4 ответственность за содержание смс-сообщений несет сам заказчик ООО «Корса». В рамках настоящего договора исполнитель ООО «Страмедиа» обеспечивает отправку смс-сообщений через систему в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в смс-сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на заказчика ООО «Корса».

В соответствии с пунктом 5.8 заказчик ООО «Корса» несет ответственность за рассылку информации тем абонентам, которые не дали разрешение на их получение.

ООО «Корса» дела не представлено документов и сведений относительно распространения рассматриваемой рекламы.

Таким образом, как следует из материалов дела, ООО «Корса» принимало непосредственное участие в отправке рассматриваемого смс-сообщения с рекламой.

ЗАО «КантриКом» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 14035 от 21.11.2014) указало, что абонентский номер <...> (495)646-64-44, указанный в тексте смс-сообщения, по договору № от 16.04.2013 г. оформлен на .

ОАО «Вымпелком» (вх. 16501 от 04.12.2014) в ответе на запрос Ярославского УФАС России указало, что абонентский номер <...> -906-053-44-05, также указанный в тексте смс-сообщения, на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № т 20.12.2010 предоставлен.

.. в материалы дела не представлено документов и сведений относительно распространения рассматриваемой рекламы.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Корса».

Следовательно, ООО «Корса» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 4. 5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения правонарушения.

Поскольку рассматриваемое нарушение совершено 27.10.2014, возможность применения мер административной ответственности в данном случае отсутствует.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «В фитнес-клубе СССР ценопад-только до 31 октября карта на 12 мес.-23900! спешите бронировать, кол-во карт ограничено! Тел.: 84956466444, 89060534405 Галина», поступившую 27.10.2014 г. в 12.13 от отправителя «+7(995)966-21-60» через смс-центр +7-902-370-05-10 на номер без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Корса» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «12» января 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. И. Матяшевская

Члены Комиссии: Е. В. Гудкевич

С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк

ООО «Корса»

ул. Гольяновская, д. 3А, корп.3, пом. VI,

ком. 1, г. Москва, 105094

№ 238/04-01 от 12.01.2018

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/139-14

21 декабря 2017 года город Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Матяшевская М. И.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

на основании своего решения от «21» декабря 2017 г. по делу № 04-01/139-14 о признании ненадлежащей рекламы фитнес-клуба без согласия абонента на его получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «Корса», адрес места нахождения: 105094, г. Москва, ул. Гольяновская, д.

3А, корп.3, пом. VI, ком. 1, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «В фитнес-клубе СССР ценопад-только до 31 октября карта на 12 мес.-23900! спешите бронировать, кол-во карт ограничено! Тел.: 84956466444, 89060534405 Галина» по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений на номер без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Корса», адрес места нахождения: 105094, г. Москва, ул. Гольяновская, д. 3А, корп.3, пом. VI, ком. 1, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 12 февраля 2018 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – 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 М. И. Матяшевская

Члены Комиссии Е. В. Гудкевич

С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк