

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №139/14

«02» сентября 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 139/14, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (ИНН 5904292726, юридический адрес: г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; фактический адрес: г. Пермь, ул. Г.Успенского, 5-32) по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи, с признаками нарушения:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

в отсутствии:

заявителя – абонента номера «...»,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «КамаТелеком»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили обращения физического лица (вх.№ 1199э, 1200э от 24.03.2014г.) по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), а именно.

Заявителю на основании договора об оказании услуг связи №«...» принадлежит телефонный номер «...».

21.03.2014г. в 23:58 часов на номер «...» смс-сообщение следующего содержания:

«Компьютерный мастер. Выезд бесплатно! В любое время. Тел. «...»»,

24.03.2014г. в 11:53 часов на номер «...»смс-сообщение следующего содержания:  
«Скорая компьютерная помощь на дому. Выезд мастера БЕСПЛАТНО! «...»».

По данным фактам Новосибирским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ. При рассмотрении данного дела, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч.1 ст.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.

То есть, реклама с использованием указанных средств является допустимой, с точки зрения закона, только при наличии заранее полученного одобрения от адресата о том, что он желает получать рекламные сообщения.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

номер <...> указанный в содержании смс-сообщений принадлежит ООО «Микротест».

От ООО «МИКРОТЕСТ» в адрес Новосибирского УФАС России поступил отзыв, согласно которому, ООО «МИКРОТЕСТ» не признает себя рекламодателем рекламы направленной по сетям электросвязи на телефонный номер абонента «...» в 23:58 часов местного времени 21.03.2014г. следующего содержания: «Компьютерный мастер. Выезд бесплатно! В любое время. Тел. «...»», а также 24.03.2014г. в 11:53 часов местного времени следующего содержания: «Скорая компьютерная помощь на дому. Выезд мастера БЕСПЛАТНО! «...»» на основании следующего.

В информации, содержащейся в СМС — сообщении, пришедшем с номера мобильного телефона «...» на номер мобильного телефона «...» без согласия абонента, имеется ссылка на номер стационарного телефона оператора услуг местной связи «...».

Однако, в рассматриваемом случае, номер стационарного телефона оператора услуг местной связи «...» указан в СМС - сообщении наряду с другой информацией, в связи с чем в соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе» ссылка на номер телефона является ИНФОРМАЦИЕЙ, а не средством, способом или формой распространения

рекламы, как этого требует п.7 ст.3 названного закона.

По мнению ООО «МИКРОТЕСТ», для признания общества рекламодателем согласно ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» необходимо, чтобы общество распространило рекламу по сетям электросвязи, т. е. по телефону оператора услуг местной связи «...».

Таким образом, номер телефона, указанный в содержании СМС - сообщения, является ИНФОРМАЦИЕЙ, а не средством, способом или формой распространения рекламы.

По смыслу ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» рекламодателями в данном случае являются операторы связи, которым принадлежит номер «...» и абонент, пользующийся этим номером.

Телефонные номера (номерная емкость) могут принадлежать лишь оператору связи. В отсутствие сведений о коде города установление принадлежности номера телефона «...» конкретному оператору связи по территориальному признаку (Новосибирск, Самара, Пермь) невозможно.

ООО «МИКРОТЕСТ» не являлся и не является оператором связи и владельцем номерной емкости, поэтому номер телефона «...» ему принадлежать не может.

Согласно внутреннему Реестру договоров, ООО «МИКРОТЕСТ» договоры на оказание услуг телефонной связи с оператором, владельцем номера «...», не заключал, абонентом не является.

ООО «МИКРОТЕСТ» является крупной компанией, специализирующейся на предоставлении ИТ — услуг только юридическим лицам на договорной основе.

На основании вышеизложенного, ООО «МИКРОТЕСТ» не может быть субъектом нарушения законодательства о рекламе в виде распространения рекламы по сетям электросвязи посредством использования телефонной, подвижной радиотелефонной связи, поскольку рекламу по зарегистрированным за обществом номерам телефонов не распространял, номер <...> обществу в пользование не предоставлялся.

Новосибирским УФАС России установлено, что телефонный номер <...> указанный в содержании смс-сообщений «...» находится в номерной емкости ООО «Эквант». Как следует из ответа ООО «Эквант», номер телефона «...» не принадлежит ООО «Эквант».

Согласно фотоизображениям, представленным заявителем, рассматриваемые смс-сообщения отправлены с номера «...»

Новосибирским УФАС России установлено, что данные номера принадлежат номерной емкости ОАО «СМАРТС» (г. Самара, ул. Дачная, д.2, корп.2). Согласно ответу ОАО «СМАРТС», данный номер закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

При этом, между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «КамаТелеком» заключен договор, в рамках которого ЗАО «Астрахань-GSM» обеспечивает ООО «КамаТелеком» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу. Далее информационную смс-рассылку осуществляет ООО «КамаТелеком» с помощью своего

программного комплекса.

Компания ЗАО "Астрахань-GSM" не занимается созданием и распространением рекламы. Глобальные заголовки, принадлежащие номерной ёмкости ЗАО "Астрахань-GSM", передаются в пользование иным третьим лицам на основании заключаемых договоров.

В ходе проведенной внутренней проверки установлено, что смс сообщения на абонентский номер «...» были отправлены:

21.03.2014г. в 23.58час с текстом: "Компьютерный мастер. Выезд бесплатно! В любое время. Тел. «...»";

24.03.2014г. в 11:53час с текстом: "Скорая компьютерная помощь на дому. Выезд мастера БЕСПЛАТНО«...»" отправлены с sms центра м - ООО "КамаТелеком".

В рамках предоставления услуг по договору № «...», ЗАО «Астрахань GSM» организывает партнеру (ООО «КамаТелеком») доступ к оборудованию SMS-центра по smrrr протоколу, далее информационную SMS-рассылку осуществляет Партнёр с помощью своего программного комплекса.

В соответствии с условиями данного договора, всю ответственность за содержания SMS и базы, на которую отправляются SMS, возлагается на Абонента. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы для отправки sms сообщений, Оператору ЗАО "Астрахань GSM" не известен.

Также обращаем внимание, что ЗАО "Астрахань GSM", согласно договора с ООО «КамаТелеком», не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам, также Отсутствует возможность осуществления контроля за текстом sms сообщений.

Все поступившие от абонентов заявления на отказ от получения информационных SMS-сообщений, перенаправляются Заказчику с требованием о прекращении распространения SMS-сообщений на их номера, в противном случае на основании договора Оператор имеет право приостановить предоставление услуг, но обращений от абонента «...» не поступало.

В связи с тем, что номер «...» не является абонентом ЗАО «Астрахань-GSM», представить сведения о наличии его предварительного согласия на получение sms рассылок рекламного характера оператор не имеет возможности.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в действиях которого имеется нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» является ООО «КамаТелеком».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию направленную по сетям электросвязи на телефонный номер абонента «...» в 23:58 часов местного времени 21.03.2014г. следующего содержания: «Компьютерный мастер. Выезд бесплатно! В любое время. Тел. «...»», а также 24.03.2014г. в 11:53 часов местного времени следующего содержания: «Скорая компьютерная помощь на дому. Выезд мастера БЕСПЛАТНО! «...»» ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (ИНН 5904292726, юридический адрес: г. Пермь, ул. Героев Хасана,9А; фактический адрес: г. Пермь, ул. Г.Успенского, 5-32) нарушившим требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (ИНН 5904292726, юридический адрес: г. Пермь, ул. Героев Хасана,9А; фактический адрес: г. Пермь, ул. Г.Успенского, 5-32) предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «12» сентября 2014 г.

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

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Волохина

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина

ПРЕДПИСАНИЕ №1-139/14

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

12 сентября 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 12 сентября 2014 г. по делу № 139/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной на телефонный номер «...» с использованием подвижной радиотелефонной связи, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью ООО «КамаТелеком» (юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Г. Успенского, 5-32) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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,

в том числе следующей рекламы распространенной посредством использования подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер «...» в 23:58 часов местного времени 21.03.2014г. следующего содержания: «Компьютерный мастер. Выезд бесплатно! В любое время. Тел. «...»».

2. ООО «Кама Телеком» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение 10 дней с момента получения данного предписания.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Волохина

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 2-139/14

#### О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

#### РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

12 сентября 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 12 сентября 2014 г. по делу № 139/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной на телефонный номер «...» с использованием подвижной радиотелефонной связи, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью ООО «КамаТелеком» (юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Г. Успенского, 5-32) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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,

в том числе следующей рекламой распространенной посредством использования подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер «...» в 11:53 часов местного времени 24.03.2014г. следующего содержания: «Скорая компьютерная помощь на дому. Выезд мастера БЕСПЛАТНО! «...»».

2. ООО «Кама Телеком» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение 10 дней с момента получения данного предписания.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ И.В. Волохина

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина