

## РЕШЕНИЕ № Р-21/14

Резолютивная часть решения объявлена 21 июля 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 24 июля 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 Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – 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., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Баченина Л.А.,

рассмотрев дело № Р-21/14 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 «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань GSM», 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),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области передано по подведомственности из ФАС России (вх. № 148 от 20.02.2014) обращение гражданки <...> о поступлении на её номер телефона рекламного SMS-сообщения, направленного без согласия заявителя.

В результате рассмотрения заявления и приложенных материалов, установлено следующее.

20.02.2014 в 10:53 с номера телефона отправителя (+79023815225) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Закончились деньги? Кредиты НАЛИЧНЫМИ за 30 мин. до 750тр 8(812) 7482201».

Установлено, что SMS-сообщение отправлено на номер телефона (+79218816903) заявителя через SMS-центр (+79023700109), который закреплен за оператором сотовой связи ЗАО «Астрахань-GSM».

По признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в отношении ЗАО «Астрахань-GSM» возбуждено настоящее дело.

ЗАО «Астрахань-GSM» письмом от 26.05.2014 сообщило, что 01.04.2012 заключило договор № 06-02-02/134 с ООО «Крафт Телеком». По указанному договору ЗАО «Астрахань-GSM» организывает доступ к оборудованию SMS-центра, с помощью которого, ООО «Крафт Телеком» осуществляет самостоятельную рассылку рекламных SMS-сообщений.

Определением от 21.05.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «Крафт Телеком».

ООО «Крафт Телеком» письмом от 16.07.2014 сообщило, что предоставляет своим заказчикам услуги по предоставлению доступа к технической базе по каналу связи для отправки заказчиком своих сообщений, 01.06.2012 заключило договор № 106 с ООО «Мобильные сервисы». В свою очередь ООО «Мобильные сервисы» заключило договор № 661 от 04.12.2013 с ООО «ДМГ». Суть услуг, оказываемых по вышеуказанным договорам, заключается в обеспечении первоначальному заказчику - ООО «ДМГ» технической возможности самостоятельно формировать, отправлять и указывать получателей SMS-сообщений. В рамках вышеуказанных договоров ООО «ДМГ» обязуется не использовать оборудование для рассылки СПАМА.

21.07.2014 на рассмотрение дела № Р-21/14 представители ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», Заявитель не явились, извещены надлежащим образом. Комиссия считает возможным рассмотреть дело Р-21/14 в их отсутствие.

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

20.02.2014 в 10:53 с номера телефона отправителя (+79023815225) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Закончились деньги? Кредиты НАЛИЧНЫМИ за 30 мин. до 750тр 8(812) 7482201».

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 распространённой без

предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель не давал предварительного согласия на получения вышеуказанной SMS-рассылки, 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.

Согласно части 4 статьи 38 Закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

На основании представленных в материалы дела договоров установлено, ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком» и ООО «Мобильные сервисы» рекламодателями указанной SMS-рассылки не являются, возможным конечным отправителем SMS-сообщения является ООО «ДМГ».

Срок рассмотрения дела истекает 21.07.2014.

В связи с ограниченностью срока рассмотрения данного дела, установленного пунктом 27 Правил рассмотрения дел (3 месяца), не предоставляется возможным запросить у ООО «ДМГ» документы подтверждающие отсутствие либо наличие предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку. Однако, имеющееся в материалах дела обращение заявителя, свидетельствует об отсутствии указанного согласия.

SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79023700109), который согласно технической документации закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM». Оператор сотовой связи ЗАО «Астрахань-GSM» 01.04.2012 заключило с ООО «Крафт Телеком» договор № 06-02-02/134 об оказании услуг. ООО «Крафт Телеком» 01.06.2012 заключило с ООО «Мобильные сервисы» договор № 106 в рамках договора исполнитель предоставляет заказчику доступ к технической базе, с помощью которой осуществляется отправка SMS-сообщений. В свою очередь ООО «Мобильные сервисы» 04.12.2013 заключило договор № 661 с ООО «ДМГ». По вышеуказанным договорам ООО «ДМГ» самостоятельно формирует текст и отправляет рекламные SMS-сообщения абонентам по собственным адресам. Согласно условиям перечисленных договоров ООО «ДМГ» принимает на себя обязательства не использовать подключение к технической базе для отправки СПАМа. ООО «Крафт Телеком» сообщило, что номер телефона

(+79218816903) заявителя на который 20.02.2014 поступило SMS-сообщение: «Закончились деньги? Кредиты НАЛИЧНЫМИ за 30 мин. до 750тр 8(812) 7482201», добавлен в стоп лист т.е. рассылка на данный номер прекращена.

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Тамбовского УФАС России отсутствуют письменные пояснения лица, возможно осуществившего конечную SMS-рассылку рассматриваемой рекламы, а именно ООО «ДМГ», что не позволяет определить фактического распространителя вышеуказанной рекламы.

Поскольку неустранимые сомнения в виновности лица, толкуются в пользу этого лица, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем в ходе рассмотрения настоящего дела не установлен.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона «О рекламе», пунктами 27, 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Закончились деньги? Кредиты НАЛИЧНЫМИ за 30 мин. до 750тр 8(812) 7482201», поступившую 20.02.2014 в 10:53 часов на номер телефона (+79218816903), принадлежащий заявителю, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. В связи с тем, что распространение указанной ненадлежащей рекламы прекращено, предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку рекламодателем вышеуказанной рекламы не установлен.

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:

Т.В. Заботнова

К.С. Кузнецова

Л.А. Баченина

Исп. Баченина Л.А.,

т. (4752) 72-93-54.