

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г. Омск

Дело № 8июля 2015 года

06-10.2/42-2015/14.3

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 29 мая 2015 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении генерального директора ООО «СМС-Центр» <...>,

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Определением от 07 апреля 2015 года Омским УФАС России было возбуждено дело № 06-10.1/35-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «СМС-Центр» по факту рассылки на абонентский номер гражданина <...> 11.02.2015 в 11 часов 00 минут от отправителя +79022273398 SMS - сообщения следующего содержания: «*ШКАФЫ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля lider-plus55.ru 381-031*».

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер отправителя SMS-рекламы: + 79022273398 принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Ярославль - GSM» (г. Ярославль).

Из информации ЗАО «Ярославль-GSM» от 03.04.2015 № 02/371 следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «СМС-центр» в рамках действия договора от 01.08.2014 № 1411 (далее – Договор).

Согласно договора Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») предоставляет Заказчику (ООО «СМС-центр») услуги по передаче sms-сообщений от Заказчика на мобильные терминалы Абонентов других сетей транзитом через Сеть Исполнителя.

В силу пункта 3.1.2 указанного Договора ООО «СМС-центр» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама (смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 06 мая 2015 года по делу № 06-10.1/35-2015 реклама: «ШКАФЫ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля lider-plus55.ru 381-031», направленная посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...>, признана ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на запрос Омского УФАС России (№ 06-3428 от 07.04.2015) ООО «СМС-центр» пояснило следующее (исх. № 14-06/2015 от 03.06.2015): «...Компания ООО «СМС-центр» является смс-агрегатором, предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора сотрудничества.

Смс-сообщение на номер <...> с текстом «ШКАФ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля lider-plus55.ru» 11.02.2015 г. в 11:00 (время Московское) с номера +79022273398 осуществлялась через клиентский доступ, предоставленный по договору № 352598 от 28.07.2014 г. ООО «ФЕНИКС СМС», заключенного с нашей компанией ООО «СМС-центр».

Согласно п. 3.2.1. договора Заказчик обязан «Использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства РФ, в том числе: в соответствии с Федеральным Законом «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ РФ...».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «ФЕНИКС СМС» были представлены следующие пояснения (вх. № 5630э от 17.06.2015): «...ООО «Феникс СМС» на основании договоров со своими контрагентами отнюдь не «осуществляет распространение» (как формулируется в пункте 7 статьи 3 ФЗ о рекламе) рекламных сообщений по сетям электросвязи, а всего лишь «пассивно» предоставляет своим контрагентам доступ к своему программно-аппаратному комплексу для автоматической трансляции сообщений оператору связи, без оценки ООО «Феникс СМС» их смыслового содержания.

В результате сообщения, формируемые контрагентами, направляются ими через программно-аппаратный комплекс ООО «Феникс СМС» в сети других операторов, где они, в свою очередь, доставляют сообщения своим абонентам (адресатам).

Программный комплекс ООО «Феникс СМС» предназначен для обработки трафика смс-сообщений, которые различные физические и юридические лица, заключающие с ООО «Феникс СМС» договор о сотрудничестве, направляют абонентам. Данные абоненты являются клиентами, сотрудниками, партнерами или иным способом связанные с клиентами ООО «Феникс СМС» лицами.

Отправителем (рекламопроизводителем) смс-сообщения является контрагент ООО «Астей» (логин fcnixsms), действующим на договора № 1301/14 от «13» января 2014г.

...».

Исследовав материалы дела, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении № 06-10.2/42-2015/14.3, пришло к выводу об отсутствии в действиях генерального директора ООО «СМС-Центр» <...> состава административного правонарушения в нарушении требований по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 частью 1 статьи 24.5, части 1 статьи 28.9, статьи 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

На основании части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу № 06-10.2/42-2015/14.3 об административном правонарушении, возбужденному в отношении генерального директора ООО «СМС-Центр» <...> по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ **прекратить** в связи с отсутствием в действиях генерального директора ООО «СМС-Центр» <...> состава административного правонарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>