

РЕШЕНИЕ № Р-6/14

Резолютивная часть решения объявлена 14 июля 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 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 – врио руководителя Мазаева С.В.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., 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-6/14 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 «ОСК», ООО «Мобилизатор», ИП <...>, 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),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение гражданки <...>, направленное ФАС России (вх. 07.02.2014 № 109 ФАСп), по поводу поступления на её номер телефона рекламного SMS-сообщения.

Так, 05.02.2014 в 14:53 с номера телефона отправителя (MnogoMart) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Интернет – магазин Mnogomart.ru дарит День бесплатных доставок! Только 6 февраля! Промокод: DELIVERY».

Согласно Реестру Российской системы и плана нумерации, размещенному на официальном сайте Федерального агентства связи (<http://www.rossvyaz.ru>) вышеуказанный номер принадлежит оператору связи ОАО «МобильныеТелеСистемы».

Лицом, заинтересованным в распространении вышеуказанного рекламного SMS – сообщения, является ИП <...>, осуществляющий продажу товаров в интернет - магазине «Mnogomart».

По признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в отношении ИП <...> возбуждено настоящее дело.

Оператору сотовой связи ОАО «МобильныеТелеСистемы» направлен запрос о предоставлении информации по вышеуказанному SMS-сообщению.

ОАО «МобильныеТелеСистемы» письмом от 05.03.2014 сообщило, что 05.02.2014 в 14:53 заявитель на номер (<...>) получил SMS-сообщение с номера (+79101399993), который закреплен за SMS-центром ОАО «МобильныеТелеСистемы», отправителем данного SMS-сообщения является ООО «ОСК», согласно договору № D130372386 от 15.11.2013 заключенному между ООО «ОСК» и ОАО «МобильныеТелеСистемы». Фактом оказания SMS-услуги по вышеуказанному договору является доставка сформированного и отправленного SMS-сообщения от оборудования ООО «ОСК» к SMS-центру ОАО «МобильныеТелеСистемы».

Определением от 06.03.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ОСК».

ООО «ОСК» письмом от 13.05.2014 сообщило, что в ходе проведенной проверки установлено, что SMS-сообщение поступало на оборудование общества от ООО «Мобилизатор» на основании заключенного договора № SMS-04/03-12 от 01.03.2012. По указанному договору ООО «ОСК» обеспечивает ООО «Мобилизатор» функционирование программного обеспечения с помощью которого доставляются SMS-сообщения на сервер оператора связи. В соответствии с договором, формирование и отправка осуществляется ООО «Мобилайзер» самостоятельно. ООО «Мобилизатор» обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения рекламной информации, без согласия получателя.

Определением от 13.05.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «Мобилизатор».

ООО «Мобилизатор» письмом от 03.07.2014 сообщило, что 25.04.2014 заключило договор оказания услуг с ИП <...>. По данному договору ООО «Мобилизатор» предоставляет возможность ИП <...> подключаться к оборудованию для отправки SMS-сообщений. В соответствии с договором, формирование текста сообщений и назначение адресатов осуществляется ИП <...> самостоятельно. В рамках договора ИП <...> обязуется не использовать оборудование для рассылки СПАМА.

14.07.2014 на рассмотрение дела Р-6/14 представители ООО «ОСК», ООО «Мобилизатор» не явились, извещены надлежащим образом. ИП <...> на рассмотрение дела не явился, извещен надлежащим образом, запрашиваемые

документы не представил.

Комиссия считает возможным рассмотреть дело Р-6/14 в их отсутствие.

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

SMS-сообщение полученное заявителем 05.02.2014 в 14:53 с номера отправителя (MногоMart), следующего содержания: «Интернет – магазин Многоmart.ru дарит День бесплатных доставок! Только 6 февраля! Промокод: DELIVERY», было направлено посредством SMS-центра (+79101399993), который принадлежит оператору связи ОАО «МобильныеТелеСистемы». Оператор сотовой связи ОАО «МобильныеТелеСистемы» 15.11.2013 заключило с ООО «ОСК» договор № D130372386 об оказании услуг. В рамках данного договора от оборудования ООО «ОСК» сформированные SMS-сообщения проходят через SMS-центр ОАО «МобильныеТелеСистемы». В свою очередь ООО «ОСК» 01.03.2012 заключило договор № SMS-04/03-12 с ООО «Мобилизатор». По указанному договору

ООО «ОСК» оказывает клиенту услугу по обеспечению функционирования собственного программного обеспечения, которое служит для доставки SMS-сообщений заказчика через sms-сервер оператора связи. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности формировать или дополнять поступившие сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» осуществляет передачу текста SMS-сообщений и номер адресата сообщения на оборудование оператора связи. ООО «Мобилизатор» заключило договор № SMS-04/03-12 от 01.03.2012 с ООО «ОСК» на оказание услуг по обеспечению возможности отправки SMS-сообщений абонентам операторов связи. 25.04.2013 ООО «Мобилизатор» заключило договор № 1/12-МТ с ИП <...>. По данному договору ООО «Мобилизатор» обеспечивает ИП <...> возможность подключения к оборудованию для отправки SMS-сообщений. В соответствии с договором ИП <...> самостоятельно формирует текст сообщений и назначение адресата. В приложении № 2 к данному договору, указано, что заказчик обязуется не использовать услуги для распространения информации без согласия получателя (СПАМА).

На основании вышеизложенного установлено, что конечным отправителем SMS-сообщения является ИП <...>.

ИП <...> запрошенные в ходе рассмотрения дела документы не представил, извещен надлежащим образом.

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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

ИП <...> не представил документы подтверждающие получение им

предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку.

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, рекламораспространителями 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 рекламораспространитель.

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

Учитывая изложенное, а также в связи с ограниченностью срока рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (3 месяца), рекламораспространитель в ходе рассмотрения настоящего дела не установлен.

Доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалах дела отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

С учетом изложенного, Комиссией Тамбовского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно, в том числе ООО «Мобилизатор».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Интернет – магазин Mnogomart.ru дарит День бесплатных доставок! Только 6 февраля! Промокод: DELIVERY», поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Мобилизатор» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18, части 2.1 статьи 21 Закона «О рекламе» в 2-х недельный срок со дня получения предписания.

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

Председатель Комиссии

С.В. Мазаева

Члены Комиссии:

К.И. Мурзин

К.С. Кузнецова

Л.А. Баченина

ПРЕДПИСАНИЕ № Р-6/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

17 июля 2014 года

г. Тамбов

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

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., 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.,

на основании своего решения от 17 июня 2014 года по делу № Р-6/14 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Интернет – магазин Mnogomart.ru дарит День бесплатных доставок! Только 6 февраля! Промокод: DELIVERY», поступившей 5 февраля 2014 года в 14 часов 53 минут на номер телефона, принадлежащий заявителю, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Мобилизатор» в двухнедельный срок со дня получения настоящего предписания предпринять меры к ИП <...> в рамках договора № 1/13-МТ от 25.04.2013 с целью прекращения нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: распространения вышеуказанного рекламного SMS-сообщения без предварительного согласия абонента на номер телефона (+79119642601) заявителя.

2. ООО «Мобилизатор» представить в Тамбовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 4 августа 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Тамбовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трёхсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Мазаева

Члены Комиссии:

К.И. Мурзин

К.С. Кузнецова

Л.А.Баченина

Исп. Баченина Л.А.,

т. (4752) 72-93-54.

T. (4752) 72-93-54.