

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/40-14/РЗ

18 декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

рассмотрев дело № 05-01/40-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «Домашние деньги» и <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 05.08.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 15.07.2014 в 09:30 на его номер мобильного телефона <...> с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям 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 соответствии с частью 7 статьи 38 закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

В соответствии с Выпиской из Реестра Российской системы плана нумерации, опубликованной на официальном сайте Россвязи, номер SMS-центра +79585559996 принадлежит ОАО «МТТ».

ОАО «МТТ» в письме от 25.08.2014 исх. № 002/007-3946 сообщает, что лицом, осуществившим указанную SMS-рассылку через SMS-центр ОАО «МТТ» с номером +79585559996 на абонентский номер заявителя <...>, является ООО «Мостелеком», на основании договора № 26-2925 от 28.11.2012, заключенного ОАО «МТТ» с ООО «Мостелеком» на оказание услуг, а также Приложения № 1 к данному договору.

Смоленским УФАС России 26.09.2014 в отношении ООО «Мостелеком» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/40-14/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела № 05-01/40-14/ПЗ было назначено на 27.10.2014.

На рассмотрение дела № 05-01/40-14/ПЗ 27.10.2014 представители ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ» не явились. Документы и информация, запрашиваемая у ООО «Мостелеком» в Определении от 26.09.2014, в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России 27.10.2014 дело № 05-01/40-14/ПЗ было продлено до 26.12.2014 и назначено к рассмотрению на 25.11.2014. К участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «Домашние деньги». Копии Определений были направлены ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ» и ООО «Домашние деньги» заказными письмами с уведомлением о вручении.

25.11.2014 на рассмотрение дела № 05-01/40-14/ПЗ представители ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ» и ООО «Домашние деньги» не явились. Документы и информация, запрашиваемая у ООО «Мостелеком» в Определении от 27.10.2014, в Смоленское УФАС России представлены не были. О времени и месте рассмотрения дела № 05-01/40-14/ПЗ извещены надлежащим образом.

Определением Смоленского УФАС России 25.11.2014 дело № 05-01/40-14/ПЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 18.12.2014. К участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ». Копии данного определения были направлены ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «Домашние деньги» и ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении имеются в материалах дела) и на адреса электронной почты.

Комиссия Смоленского УФАС России 18.12.2014, рассмотрев все материалы дела № 05-01/40-14/ПЗ, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79585559996),

который, согласно технической документации, закреплен за оператором связи ОАО «МТТ». Оператор сотовой связи ОАО «МТТ» (далее – Исполнитель) 28.11.2012 заключило с ООО «Мостелеком» (далее – Заказчик) договор № 26-2925 на оказание услуг, согласно которому Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по приёму SMS для доставки их абонентам сети оператора и других сетей транзитом через сеть оператора, в течении срока действия договора. В соответствии с пунктом 3.2.5. договора, Заказчик обязуется в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение сообщений. В соответствии с пунктом 7 Приложения № 1 к договору, Заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации абонентам, давшим согласие на ее получение. В соответствии с пунктом 4.1. договора, Исполнитель вправе предварительно, письменно уведомив Заказчика, приостановить оказание услуги Заказчику при выявлении СПАМА. Исполнитель вправе отказать Заказчику в дальнейшем предоставлении услуги и расторгнуть договор. При поступлении Исполнителю информации о нарушении Заказчиком пунктов 7 и 8 Правил предоставления услуг (Приложение № 1 к настоящему договору), Исполнитель немедленно приостанавливает предоставление услуг, затем уведомляет Заказчика о приостановке услуг (пункт 7.5. договора). При подтверждении факта нарушения Заказчиком условий договора, Исполнитель имеет право по своему выбору: расторгнуть договор в одностороннем порядке либо после консультации с Заказчиком возобновить предоставление услуг.

ООО «Домашние деньги» был представлен договор от 31.10.2013 № 69, заключенный ООО «Домашние деньги» (далее – Заказчик) с ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (далее – Исполнитель), согласно условиям которого, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику за вознаграждение услуги по размещению рекламно-информационных материалов с помощью каналов коммуникации сервиса «Мобильная реклама» (далее – Услуги). Согласно пункту 4 Приложения № 13 от 30.10.2014, содержащим описание предоставляемой Исполнителем Услуги и являющимся неотъемлемой частью указанного договора, Исполнитель принимает на себя всю ответственность за распространение рекламно-информационных материалов, в том числе возмещение Заказчику возможных штрафов, связанных с претензиями третьих лиц.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 25.11.2014, ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» письмом от 16.12.2014 (исх. № 161214-3) представило копию Договора № 1МТК/2013 от 10.10.2013 на оказание услуг, заключенного ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» с ООО «МТК Комплект». В соответствии с условиями договора, ООО «МТК Комплект», действующее от своего имени, обязуется по заданию ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов (далее – Услуги), переданных ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», распространяемых среди абонентов, давших любым способом и в любой форме свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений. На основании пункта 3.2.6 договора ООО «МТК Комплект», обязано распространять рекламно-информационные материалы при условии согласия абонента (адресата) на получение соответствующих рекламно-информационных материалов. В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора, ООО «МТК Комплект» обязано немедленно прекращать распространение рекламно-информационных материалов ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» в адрес абонента

(адресата), относительно которого стало известно от ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» или любого третьего лица, что последний не давал своего предварительного согласия на получение рекламно-информационных материалов ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ».

Срок рассмотрения дела № 05-01/40-14/РЗ истекает 26.12.2014.

В связи с ограниченностью срока рассмотрения данного дела (3 месяца), установленного пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), не предоставляется возможным получить у ООО «МТК Комплект» документы, подтверждающие наличие либо отсутствие предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку. Однако, имеющееся в материалах дела обращение заявителя, свидетельствует об отсутствии указанного согласия.

Представители ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «Домашние деньги» и ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» на рассмотрение дела № 05-01/40-14/РЗ 18.12.2014 не явились. Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «Домашние деньги» и ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка посредством SMS-центра +79585559996 SMS-сообщения с рекламой: «Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги» на номер телефона <...> без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «Домашние деньги» и ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона «О рекламе», пунктами 37 - 45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги», распространяемую путем осуществления

рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» без предварительного согласия на то абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ООО «Домашние деньги» и ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «31» декабря 2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«18» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 18.12.2014 по делу № 05-01/40-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги»,* распространяемой путем осуществления рассылки с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» SMS-сообщения на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (местонахождение: 123056, г. Москва, ул. Ю. Грузинская, д. 42) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «ДЕЛФИ-ХОЛДИГ» (местонахождение: 123056, г. Москва, ул. Ю. Грузинская, д. 42) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«18» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 18.12.2014 по делу № 05-01/40-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги», распространяемой путем осуществления рассылки с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» SMS-сообщения на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Домашние деньги» (местонахождение: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 33, стр. 1) с **момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Домашние деньги» (местонахождение: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 33, стр. 1) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«18» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 18.12.2014 по делу № 05-01/40-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги», распространяемой путем осуществления рассылки с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» SMS-сообщения на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,*

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Мостелеком» (местонахождение: 101000, г. Москва, переулок Новоарбатский, д. 10) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Мостелеком» (местонахождение:

101000, г. Москва, переулок Новоарбатский, д. 10) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«18» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 18.12.2014 по делу № 05-01/40-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Нужны деньги_? Звоните +78005557246 – Без справок ООО «Домашние _деньги»*», распространяемой путем осуществления рассылки с номера SMS-центра +79585559996 от отправителя под именем «+79023814502» SMS-сообщения на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «МТТ» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.
2. Открытому акционерному обществу «МТТ» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) представить в Смоленское УФАС России письменные

доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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