

<...>

<...>

Заявителю:

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 45-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 03.02.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 10.02.2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакаское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Марова О.О. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы

рассмотрев дело № 45-Р-14, возбужденное в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера, без предварительного согласия абонента <...>.

В отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> надлежащим образом уведомленного о месте

и времени рассмотрения дела.

В отсутствии заявителя <...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России принято к рассмотрению заявление от <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении 14.01.2014 года в 12:35 рекламного смс – сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента, следующего содержания:

«Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84» от отправителя под идентификатором «+79313365772» и смс-центром +79020980204, данное смс-сообщение было получено 14.01.2014 года в 12:35.

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»).

В соответствии с частью 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «О рекламе») при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

В силу пунктов 1 и 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), привлечение внимания к которым направлена реклама (пункт 2 статьи 3 Закона «О рекламе»).

Потребители рекламы – лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Согласно части 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 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.

20.03.2014 года Хакасским УФАС России в адрес ОАО «Ростелеком» был направлен запрос на предоставлении информации по поводу смс-рассылки приведенной выше. 25.03.2004 года в адрес Хакасского УФАС России поступили письменные пояснения от ОАО «Ростелеком», в которых говорится, что номер <...> присвоен смс-центру ЗАО «Волгоград – GSM».

В определении о возбуждении дела № 45-Р-14 в отношении ЗАО «Волгоград-GSM», необходимо было представить в адрес Хакасского УФАС России документы и сведения по поводу смс-сообщения приведенного выше. 22 апреля 2014 года в адрес Хакасского УФАС России поступили письменные пояснения а также документы от ЗАО «Волгоград-GSM». В данных пояснениях говорится, что через смс-центр ЗАО «Волгоград-GSM» маршрутизируются смс-сообщения, направляемые абонентом ООО «А1 Системс». Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № <...> и дополнительного соглашения № <...> на предоставление услуги SMS-контакт», которым предусматривается возможность отправления смс-сообщений с произвольным (по выбору) буквенно-цифровым идентификатором в качестве номера абонента - отправителя. Таким образом ЗАО «Волгоград-GSM», выступая в качестве Оператора связи и оказывая услуги связи абоненту ООО «А1 Системс», не является рекламораспространителем и не должно нести ответственность за нарушения законодательства, допущенные ООО «А1 Системс», направившим смс-сообщения рекламного характера без согласия получателя на их получение.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «А1 Системс» о предоставлении документов и сведений по поводу поступления нежелательного смс-сообщения. В адрес антимонопольного управления по Республике Хакасия поступили письменные пояснения, в которых говорится, что номер <...> был выделен контрагенту ООО «Национальная СМС Служба» по Договору № <...>. В соответствии с п. 4.1.1. Договора контрагенту ООО «Национальная СМС Служба» (далее Заказчик) была предоставлена техническая возможность подключения Заказчика к SMS Исполнителя.

В соответствии с п.4.1.2. Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п.4.2. Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п.7.2. Договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи Заказчиком SMS-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

К поступившим пояснениям также были приложены объяснения от ООО «Национальная СМС Служба», в которых говорится, что рассылка производилась из учетной записи партнера компании – ООО «Контекст Медиа». Между ООО «Национальная СМС Служба» (Исполнитель) и ООО «Контекст Медиа» (Заказчик) заключен договор № <...>. В соответствии с условиями договора, Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений в течение определенного периода.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Контекст Медиа» о предоставлении документов и сведений о поступлении нежелательного смс-сообщения. В поступивших пояснениях общество сообщило, что рассылку на номер <...> произвел <...>, по договору № <...>.

В соответствии с указанным выше договором, Исполнитель (ООО «Контекст Медиа») оказывает за плату Заказчику (<...>) услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

Определением от 25.12.2014 года о замене ненадлежащего лица надлежащим лицом, было возбуждено производство по делу № 45-Р-14 в отношении <...>. Рассмотрение дела было назначено на 03.02.2014 года. В назначенное время лица участвующие в деле на рассмотрение не явились. Сведения о надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела имеются.

Комиссия, Хакасского УФАС России проанализировав и изучив все материалы дела, пришла к следующим выводам:

1. Факт нарушения рекламного законодательства подтверждается:

- скриншотом (фотокопией снимка) мобильного телефона заявителя <...>, в котором видно поступление указанного выше смс-сообщения.

- предоставленной ОАО «МТС» (оператор заявителя) детализацией оказанных услуг по абонентскому счету <...>, которая в свою очередь подтверждает поступление указанного выше нежелательного смс-сообщения.

2. Рекламораспространителем нежелательного смс-сообщения является <...> что подтверждается следующими документами:

- Договором № <...> об оказании услуг заключенным между ООО «Контекст Медиа» (Исполнитель) и <...> (Заказчик). В соответствии с данным договором, Исполнитель предоставляет за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

Согласно пункту 3.2.2. договора, Заказчик обязан в обязательном порядке получить от адресата (непосредственно или через Клиента Заказчика), на телефон которого планируется отправка смс-сообщений с информацией Заказчика, письменное или устное согласие на получение таких сообщений.

В соответствии с пунктом 7 правил предоставления услуг, Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и

только для передачи информации адресатам, давшим письменное или устное согласие на ее получение.

<...> представил письменное объяснение, в котором говорится, что рассылка производилась с личного аккаунта: <...>. При добавлении номера для отправки смс-сообщения – ошибся и сообщение отправилось по ошибочному номеру.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес УФМС России по г. Москве, о предоставлении данных о регистрации места жительства <...>. По данным УФМС России по г. Москве, <...> зарегистрирован по месту жительства по адресу: <...>.

Комиссия Хакасского УФАС России, учитывая все обстоятельства дела, пришла к выводу о признании <...> нарушившим часть 1 статьи 18 Закона «О рекламе» выразившегося в направлении на абонентский номер <...> принадлежащий <...> рекламного смс-сообщения, согласие, на получение которого абонент не давал.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу <...> с текстом:

«Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84» от отправителя под идентификатором «+79313365772» и смс-центром +79020980204, данное смс-сообщение было получено 14.01.2014 года в 12:35, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента <...> принадлежащий <...> .

2. Выдать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно прекратить рассылку смс-сообщений на номер абонента <...> принадлежащий <...> **в срок до 30 марта 2015 года.**

3. <...>предоставить документы, подтверждающие факт прекращения в течение трех дней с момента исполнения предписания.

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

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 45-Р-14

О прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

10 февраля 2015 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Франскевич О.П. - заместитель руководителя

Председатель Комиссии: Управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт
отдела антимонопольного законодательства и
рекламы управления;

Члены Комиссии: Марова О.О. – специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и рекламы;

Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела
антимонопольного законодательства и рекламы

на основании своего Решения от 03 февраля 2015 года по делу 45-Р-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной <...> с помощью смс-рассылки на абонентский номер <...> с текстом: «Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84» от отправителя под идентификатором «+79313365772» и смс-центром +79020980204, данное смс-сообщение было получено 14.01.2014 года в 12:35, поскольку нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> (<...>) в срок **до 30 марта 2015 года** прекратить рассылку смс-сообщения с текстом: «Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84» от отправителя под идентификатором «+79313365772» и смс-центром +79020980204, данное смс-сообщение было получено 14.01.2014 года в 12:35, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона « О рекламе», на номер абонента <...> принадлежащий <...>.

2. <...> (<...>) в течение трех дней с момента исполнения пункта 1 настоящего предписания представить в адрес Хакасского УФАС России письменные доказательства данного исполнения.

Согласно статье 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания Федерального антимонопольного органа его территориального органа 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 Республики Хакасия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражно-процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии:

О.П. Франскевич

Члены комиссии:

А.А. Алехина

О.О. Марова

Е.И. Митрофанова