

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/38-2015

05 мая 2015 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/38-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (далее – ООО «Астей») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Астей» (ИНН 5504240385, юридический адрес: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ЗАО «Астрахань-GSM» (ИНН 3015038500, местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д.44), извещенного надлежащим образом,

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления на принадлежащий ему абонентский номер <...> смс-сообщений рекламного характера:

- 22.09.2014 (ориентировочно в 12.28 часов по омскому времени) от отправителя «+7908-620-38-76» смс-рекламы: *«Выдаем Займы под НИЗКИЙ % Пенсионерам выгодные условия. Тел. 63-71-73»;*

- 25.07.2014 (ориентировочно в 11.00 часов по омскому времени) от отправителя «+7908-629-17-96» смс-рекламы: *«Акция! Окно ПВХ за 8.500 р. Остекление лоджий 89237692000 Академия Окон».*

По утверждению заявителя данные SMS-сообщения были отправлены без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «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» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номера отправителей SMS-рекламы: +7908-620-38-76, +7908-629-17-96 принадлежат номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Астрахань- GSM» (Астраханская область).

Из информации ЗАО «Астрахань- GSM» от 08.04.2015 № 02-02/727 следует, что отправителем указанных SMS-сообщений является ООО «Астей» на основании договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014.

Согласно указанного договора, ЗАО «Астрахань - GSM» организовывало партнеру доступ к оборудованию SMS –центра по smpp протоколу. А также ООО «Астей» обеспечивал своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу с целью инициализации Входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань - GSM» не известен.

В силу пункта 2.1.4 указанного договора, ООО «Астей» обязуется не использовать выделенные каналы оборудования ЗАО «Астрахань - GSM» для организации спама (смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов).

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Астей» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/38-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> на получение рекламы от ООО «Астей», ЗАО «Астрахань - GSM» либо иного лица в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Одновременно Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 2.3.1. Договора ЗАО «Астрахань - GSM» вправе блокировать отправку sms, отправляемых ООО «Астей» через Технические средства Исполнителя в адрес Операторов Сети подвижной радиотелефонной связи или в обратном направлении в случаях, когда у Исполнителя есть основания предполагать, что sms, передаваемые Заказчиком, являются Спамом, или их содержание является недопустимым п. 2.1.5 настоящего Договора, или противоречит законодательству Российской Федерации с незамедлительным уведомлением о такой блокировке.

Согласно информации, представленной ЗАО «Астрахань - GSM» от 08.04.2015 №

02-02/727 следует, что с 09.02.2015 и по настоящее время подключение ООО «Астей» к оборудованию ЗАО «Астрахань - GSM» заблокировано, а также в адрес ООО «Астей» направлено соглашение о расторжении договора.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Астрахань - GSM», положения договора предоставления услуг от 07.02.2014 № 06-02-02/14, письма №02-02/376 от 09.02.2015 об отключении партнера, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Астей» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщений на номер абонента <...>.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 рекламу:

- «Выдаем Займы под НИЗКИЙ % Пенсионерам выгодные условия. Тел. 63-71-73» от отправителя «+7908-620-38-76»;

-«Акция! Окно ПВХ за 8.500 р. Остекление лоджий 89237692000 Академия Окон» от отправителя «+7908-629-17-96»,

направленную посредством использования телефонной связи в адрес <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. ЗАО «Астрахань - GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, в связи с тем, что с 09.02.2015 и по настоящее время подключение ООО «Астей» к оборудованию ЗАО «Астрахань - GSM» заблокировано.

4. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2015 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/38-2015

05 мая 2015 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России, члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 05.05.2015 по делу № 06-10.1/38-2015 о признании рекламы, распространенной ООО «Астей» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданина <...>, без получения его предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Астей» (ИНН 5504240385, ОГРН 1135543032020, местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88) в срок **до 01 июня 2015 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес абонента <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение такой рекламы.
2. ООО «Астей» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 05 июня 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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 в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>