

**ООО «Прометей»**

**414040, г. Астрахань,**

**ул. Победы, 41, офис 47;**

**ЗАО «Пенза-GSM»**

440071, г. Пенза,

пр-т. Строителей, 39А

## **РЕШЕНИЕ**

10 апреля 2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 2409/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе о факте поступления на телефонный номер мобильной связи физического лица СМС сообщения рекламного характера без его предварительного согласия, в чем усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;
- законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства РФ о рекламе - ООО «Прометей», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;

#### **УСТАНОВИЛА:**

26.09.2014г. (вх. № 19099) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о фактах поступления на её телефонный номер сотовой связи (+<...>) SMS-сообщений рекламного характера, без её на то согласия, в том числе:

31.07.2014г. в 15:40 следующего содержания: «Нужны деньги?! Оформи ЗАЙМ меньше 2% от ООО «ЭЗ» т. 8-908-503-61-11». Отправитель +79023458859. Центр сообщений +79023700508.

В соответствии с ч.1 ст. 18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

После отложения рассмотрения настоящего дела, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «Телеком».

ООО «Телеком» представило в Ростовское УФАС России запрашиваемые антимонопольным органом документы, в том числе письменные пояснения, согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было сформировано и направлено ООО «Прометей», на основании договора №СМС-31-2/14 от 23 июля 2014г.

ООО «Прометей» определением об отложении рассмотрения дела №2409/04 (исх. № 2975/04 от 27.02.2015г.) было привлечено к рассмотрению настоящего дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе. Указанное определение было направлено ООО «Прометей» по юридическому адресу.

10.04.2015г. представители сторон на рассмотрение дела № 2409/04 не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО «Прометей», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что Общество не направило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ « О рекламе»).

Отправка указанного СМС-сообщения на номер +<...> производилась с номера который был предоставлен в пользование ООО «Прометей».

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя, на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, Заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ООО «Прометей» рекламы на номер мобильного телефона Заявителя без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Прометей», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер Заявителя, что свидетельствует о

необходимости выдачи ООО «Прометей» и ЗАО «Пенза-GSM» и предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь п.2 ч. 1 ст. 33, ч.1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную 31.07.2014г. в 15:40 ООО «Прометей» в виде СМС-сообщения на телефонный номер сотовой связи Заявителя (+<...>), без согласия адресата на получение такой рекламы, содержащую следующую информацию: *«Нужны деньги?! Оформи ЗАЙМ меньше 2% от ООО «ЭЗ» т. 8-908-503-61-11»*, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Прометей» и ЗАО «Пенза-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23.04.2015г.

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

**ООО «Прометей»**

**414040, г. Астрахань,**

**ул. Победы, 41, офис 47;**

**ЗАО «Пенза-GSM»**

**440071, г. Пенза,**

**ПРЕДПИСАНИЕ № \_\_\_\_/04**

**о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе**

10 апреля 2015г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

на основании своего решения от 10 апреля 2015г. по делу № 2409/04 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «*Нужны деньги?! Оформи ЗАЙМ меньше 2% от ООО «ЭЗ» т. 8-908-503-61-11*», направленной 31.07.2014г. в 15:40 ООО «Прометей» на телефонный номер сотовой связи физического лица (+<...>) в виде СМС-сообщения без его предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

**1.ООО «Прометей»** в **15-дневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы любого содержания, по сетям электросвязи на номер телефона +<...> без предварительного согласия адресата на её получение.

**2.ЗАО «Пенза-GSM»** в **15-дневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить передачу рекламных СМС-сообщений от отправителя «+79023458859» на телефонный номер +<...>.

**3.ООО «Прометей» и ЗАО «Пенза-GSM»** представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1.2 настоящего предписания до \_\_\_\_\_.\_\_\_\_.2015г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить 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.