

Я, Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Управления, Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев поступившее заявление гражданина,

### **УСТАНОВИЛ:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области Федеральной антимонопольной службой по электронной почте для рассмотрения было передано обращение, связанное с рассылкой смс-сообщения рекламного характера:

- от гр. ..., вх. № 796 от 24.03.2014г., который указал, что им на номер <...> ... было получено 24.03.2014 в 13:15 нежелательное SMS-сообщение (реклама) с номера +79996237076: «MLK: Московская Логистическая Компания доставит любой груз без ограничений на вес, объём и маршрут по выгодным ставкам! Тел.+7(495)627-66-66, Тел.+7(495)627-65-66».

Заявитель утверждает, что согласия на получение рекламных рассылок от указанной в смс-сообщении компании не оформляли.

Согласно п.п.1 ст. 3 Федерального закона РФ № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемые смс-сообщения являются рекламой, поскольку отвечают всем квалифицирующим признакам рекламы, установленным подп. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Рекламная информация была адресована неопределённому кругу лиц-пользователей связи, что делает информацию неперсонифицированной, при этом невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования.

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 распространённой 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.

SMS (от английского Short Message Service - служба коротких сообщений)

представляет собой технологию, позволяющую осуществить прием и передачу коротких текстовых сообщений на мобильные телефоны.

Поскольку технология sms предполагает использование электросвязи, распространение рекламы при помощи данной технологии регулируется [статьей 18](#) Закона № 38-ФЗ.

В рамках рассмотрения поступившего заявления было установлено следующее.

ОАО «ВымпелКом» в письме от 18.04.2014г. № 2339 подтвердило, что отправка спорного смс-сообщения абоненту +7963.... 24 марта 2014г. в 13 ч 15 мин была осуществлена с номера+79024780001, принадлежащего номерной ёмкости ОАО «Ростелеком» Пермский край.

ОАО «Ростелеком» подтвердило, что номер <...> является номером центра коротких сообщений (смс- центром) ОАО «Ростелеком». Данный номер записан на сим-картах всех абонентов подвижной радиотелефонной (сотовой) связи Макрорегионального филиала «Урал» ОАО «Ростелеком» (см. письмо вх. № 3520 от 05.05.2014г.).

Данный номер используется для обмена служебными сообщениями в GSM-сети, а также для возможности отправки абонентами смс-сообщений через смс-центр. ...

ОАО «Ростелеком» заключен договор об оказании услуг от ... с контент-провайдером (так называемым смс-агрегатором) ООО «Армада» (адрес: ...).

В соответствии с п.п. 2.1, 3.1.1. — 3.1.4.у казанного договора Исполнитель (ОАО «Ростелеком») предоставляет Заказчику (ООО «Армада») техническую возможность осуществления с использованием оборудования Исполнителя отправки пользователям смс-сообщений.

Согласно предмету договора, а также иным существенным условиям, именно Заказчик самостоятельно без участия Исполнителя определяет содержание данных смс-сообщений и список пользователей, которым они направляются.

Также условиями данного договора предусмотрено, что Заказчик обязан при осуществлении отправки обеспечить соблюдение норм действующего законодательства о рекламе и наличие согласия пользователей на получение смс-сообщений.

Таким образом, ОАО «Ростелеком» обеспечило ООО «Армада» подключение к сети подвижной радиотелефонной связи, а ООО «Армада» посредством предоставленной ОАО «Ростелеком» технической возможности с использованием собственного оборудования и программного обеспечения осуществляло рассылку смс-сообщений.

Т.О., информация, полученная в пределах сроков рассмотрения заявления гр. ..., свидетельствует о том, что рекламораспространителем рекламы, полученной абонентом «Билайн» 24.03.2014г. в 13:15. является ООО «Армада» (г. Пермь).

Представленные сведения в отношении направления на телефонный номер гр. ... смс-сообщения с рекламой не содержат подтверждения получения

предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламодателями, рекламопроизводителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. "О рекламе" и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### **ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № 14-03-18-02/ 281 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. Лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Армада» ...

2.2. Заявитель – гр. ....

2.3. Лицо, обладающее сведениями о рассматриваемых Комиссией Волгоградского обстоятельствах – ООО «Московская логистическая компания» ....

3. Назначить дело № 14-03-18-02/ 281 к рассмотрению на **26 июня** 2014г. в **17** часов **00** минут по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).

4. **ООО «Армада»** представить на заседание Комиссии Волгоградского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Учредительные документы (Устав для юридического лица),

4.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе сведения о том, на каком основании производится (производилась) рассылка данного рекламного сообщения абонентам ОАО

«ВымпелКом» - с приложением подтверждающих документов - договоры, соглашения, переписка и т.д.,

- укажите период времени, в течение которого осуществляется / осуществлялась такая рассылка (с приложением подтверждающих документов),

- доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит № телефона 89636438626, на получение вышеуказанной рекламы,

4.4. Иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. **ООО «Московская логистическая компания»** представить на заседание Комиссии Волгоградского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

5.1. Учредительные документы (Устав для юридического лица),

5.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе сведения о том, на каком основании производится (производилась) рассылка данного рекламного сообщения абонентам ОАО «ВымпелКом» - с приложением подтверждающих документов - договоры, соглашения, переписка и т.д.,

- укажите период времени, в течение которого осуществляется / осуществлялась такая рассылка (с приложением подтверждающих документов),

- доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит № телефона 89636438626, на получение вышеуказанной рекламы,

5.4. Иную информацию, которой Вы обладаете, применительно к обстоятельствам рассматриваемого дела.

*Явка представителей лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы удостоверяющие личность).*

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.