

<...>

Заявителю

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 23-Р-15

Резолютивная часть решения оглашена 15.10.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 16.10.2015г.

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:

Председатель Комиссии: Широкова О.В. – заместитель руководителя
Управления;
Тукачева А.А. – главный специалист-эксперт
отдела антимонопольного законодательства и
рекламы управления;

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

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

рассмотрев дело № 23-Р-15, 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 <...>

В отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –<...>надлежащим образом уведомленной 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 09.12.2013 в 12:34 на номер<...> без предварительного согласия абонента рекламного смс-сообщения следующего содержания:

-«Разместим объявление о продаже авто на 30 сайтах звоните 8(495)6461213 от отправителя под идентификационным номером +74956461213 и смс-центром «+79024780001» , было отправлено 09.12.2013 в 12:34 .

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

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.

Определением от 03.02.2014 года было возбуждено производство отношении ОАО «Ростелеком» по признакам нарушения Закона «О рекламе».

Определением от 07 марта 2014 года дело № 11-Р-14 приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе».

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Армада» о предоставлении документов и сведений по поводу смс-рассылки приведенной выше. В ответ, общество сообщило, что техническая возможность формирования и направления указанных смс-сообщений предоставлена ООО «СМС Трафик».

Возможность направления ООО «СМС Трафик» смс-сообщений, является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплэй», ООО «Юплэй» и ООО «СМС Трафик». Указанный ряд последовательных сделок позволяет ООО «СМС Трафик» с использованием его конечного оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания, определять адресатов и отправку смс-сообщений.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «СМС Трафик» о предоставлении документов и сведений по поводу направления нежелательных смс-сообщений на номер заявителя. В ответ, общество сообщило, что с компанией ООО «Интис СМС» был заключен договор № <...>, так же был представлен канал для самостоятельной работы с отправкой смс-рассылок. Вся модерация и управление смс-рассылкой осуществлялась на стороне ООО «Интис СМС».

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Интис СМС» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанных выше смс-сообщений. В ответ, общество сообщило, что 09.12.2013 года рассылка осуществлялась с аккаунта партнера ООО «Бизнес Решение», с которым заключен договор № <...> В рамках данного договора ООО «Интис СМС» предоставляет доступ к системе для комплекса услуг по отправке смс-сообщений, согласно предмета договора.

От ООО «Бизнес решение» получено следующее объяснение, что рассылка осуществлялась с аккаунта клиента <...>. Данный клиент действовал согласно договору-оферты, в котором указано, что клиент не может использовать техническую базу для отправки СПАМ рассылок.

От <...> было представлено объяснение о том, что смс рассылка велась по клиентам, принимавшим участие в дисконтной программе. В списке подписчиков есть <...>, который указал номер <...> в качестве контактного. Видимо произошла ошибка при переносе анкеты в базу рассылки или может быть клиент забыл, что обращался к нам или в момент заполнения телефон был указан ошибочно. Сразу после поступления жалобы, данный телефон был удален из рассылки.

Так, инициатором рассылки рекламного смс-сообщения за 09.12.2013 года в 12:34 является <...>, действовавшей согласно договору оферты представленным ООО «Бизнес Решение».

Определением от 08.09.2015 года из дела № 11-Р-14 было выделено в отдельное производство дело № 23-Р-15 в отношении <...>

Комиссия Хакасского УФАС России проанализировав все имеющиеся материалы дела, пришла к следующему выводу.

Факт нарушения <...> Закона «О рекламе» подтверждается:

1. Поступившим заявлением от <...> с приложением скриншота экрана мобильного телефона, где изображен текст поступившего смс-сообщения, дата и время;
2. Детализацией вызовов по абонентскому номеру <...> предоставленную оператором заявителя, в котором отражено поступление смс-сообщения в указанную дату и время.
3. Договором оферты, заключенным между ООО «Бизнес Решение» и <...>, в соответствии с которым заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение (пункт 8 договора оферты).

На основании вышеизложенного, проанализировав все имеющиеся материалы дела, Комиссия Хакасского УФАС России решила признать <...> нарушившей часть 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

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: -«Разместим объявление о продаже авто на 30 сайтах звоните 8(495)6461213 от отправителя под идентификационным номером +74956461213 и смс-центром «+79024780001» , было отправлено 09.12.2013 в 12:34, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента<...> принадлежащий <...>

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

Председатель комиссии

О.В. Широкова

Члены комиссии:

А.А. Тукачева

(отсутствует)

О.О. Марова

Е.И. Митрофанова