№ 3796/04-01 от 05.04.2016 ОАО «СМАРТС»

ул. Дачная, д. 2, корп. 2,

г. Самара, 443013

ООО «Прометей»

ул. Победы, д. 41, оф. 47,

г. Астрахань, 414000

<…>

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/70-14

«22» марта 2016 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М. Ф.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л. Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Ивнева М. Б.,

рассмотрев дело № 04-01/70-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ОАО «СМАРТС», ООО «Прометей», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 26.02.2014 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Taxi 77-77-77. Попробуй, понравится! Такси Maxim» 23.02.2014 в 17.52 с номера + 7-908-368-90-65 на номер <… > через смс-центр + 7-902-370-85-81 без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ОАО «СМАРТС», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам такси, формирование и поддержание интереса к данным услугам и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии счастью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного смс-сообщения 23.02.2014 в 17.52 с номера + 7-908-368-90-65 на номер <…> подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «Мегафон» (вх. № 3355 от 03.04.2014 г.) и соответствующим скриншотом.

ОАО «Мегафон» также в данном ответе на запрос Ярославского УФАС России указало, что рассматриваемое смс-сообщение поступило 23.02.2014 в 17.52 с абонентского номера +7-908-368-90-65 через смс-центр + 7-902-370-85-81. Согласно

данным, опубликованным на сайте Россвязи по адресу http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/ нумерация + 7-902-370-85-81 принадлежит оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, регион Самарская область (ОАО «СМАРТС»).

ОАО «СМАРТС» представлены пояснения (вх. № 7043 от 04.06.2014), согласно которых рассматриваемое сообщение отправлено ООО «Прометей». С данной организацией у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 01-02-04-826 от 01.10.2013, копия договора представлена в материалы дела.

В соответствии с пунктом 2.1 указанного договора Исполнитель (ОАО «СМАРТС») обязуется предоставлять услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком (ООО «Прометей») для отправки смс-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечить учет объема предоставляемых услуг.

Согласно пункта 2. 5 договора формирование текста смс-сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится Заказчиком (ООО «Прометей») с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления услуг (Приложение № 1 к настоящему договору).

В пункте 2.7 договора указано, что доступ Заказчику (ООО «Прометей») к комплексу Исполнителя (ОАО «СМАРТС») осуществляется в следующем порядке: пункт 2.7.1 Заказчик (ООО «Прометей») направляет заявку на подключение к комплексу Исполнителя (ОАО «СМАРТС») по форме Приложения № 5; пункт 2.7.2 для идентификации Заказчика (ООО «Прометей») комплексом Исполнителя (ОАО «СМАРТС») Заказчику (ООО «Прометей») присваивается индивидуальные пароль и системный ID.

Согласно пункта 3.2.1 Заказчик (ООО «Прометей») обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя (ОАО «СМАРТС») для организации спама.

В соответствии с пунктом 3.2.3 Заказчик (ООО «Прометей») обязан в обязательном порядке получить предварительное письменное согласие от абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс-сообщений с информацией Заказчика (ООО «Прометей»).

Как указано в пункте 3.2.5 Заказчик (ООО «Прометей») обязан осуществлять рассылку смс-сообщений в соответствии с законодательством РФ, в том числе нормам законов о рекламе, действующих на территории Российской Федерации.

Согласно пункта 3.2.6 Заказчик (ООО «Прометей») обязан не рассылать смс-сообщения на адреса, полученные методом перебора абонентских телефонных номеров.

ООО «Прометей» не предоставило документы и сведения, запрошенные определением о возобновлении производства по делу № 04-01/70-14 от 26.02.2016 г., относительно распространения рассматриваемой рекламы.

ОАО «СМАРТС» является оператором подвижной радиотелефонной связи, следовательно, в силу оказания лицензионных услуг не может являться

рекламораспространителем.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Прометей», поскольку из представленных оператором ОАО «СМАРТС» документов и пояснений следует, что именно ООО «Прометей» осуществляло отправку рассматриваемого смс-сообщения по сетям электросвязи.

Следовательно, ООО «Прометей» как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Taxi 77-77-77. Попробуй, понравится! Такси Maxim», поступившую 23.02.2014 в 17.52 с номера + 7-908-368-90-65 через смс-центр + 7-902-370-85-81 на номер <…> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «04» апреля 2016 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: Л. Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина

М. Б. Ивнева