

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/23-14/РЗ

11 декабря 2014 г.

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии: <...>,

Члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 05-01/23-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Астей» и ЗАО «Астрахань-GSM», извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 01.04.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправленное ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 31.03.2014 в 12:30 на его номер мобильного телефона <...> поступило SMS-сообщение с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086179794» с рекламой следующего содержания:

«так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям 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. При этом реклама признается распространенной 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».

В соответствии с частью 7 статьи 38 закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 24.09.2014 в отношении ООО «Астей» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/23-14/РЗ по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 15.10.2014 в 10час.00мин. На рассмотрении дела № 05-01/23-14/РЗ 15.10.2014 Комиссией Смоленского УФАС России было вынесено Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/23-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 13.11.2014 в 10час.30мин. На рассмотрении дела № 05-01/23-14/РЗ 13.11.2014 Комиссия Смоленского УФАС России, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств вынесла Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/23-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 11.12.2014 в 10час. 15 мин.

ООО «Астей» запрошенные в ходе рассмотрения дела документы не представило, определения по делу, направленные по адресу регистрации ООО «Астей» (644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105), указанному в ЕГРЮЛ, возвращены почтовой службой с пометкой: «временное отсутствие адресата». Согласно пункту 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее в ходе рассмотрения дела). С учетом изложенного, следует считать, что ООО «Астей» извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/23-14/РЗ 11.12.2014, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Указанное выше SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79023700113), который, согласно технической документации закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM». Оператор сотовой связи ЗАО «Астрахань-GSM» заключило с ООО «Астей» договор от 01.02.2014 № 06-02-02/14, в соответствии с условиями которого ЗАО «Астрахань-GSM» (далее – Исполнитель) оказывает ООО «Астей» (далее – Заказчик) услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений. На основании пункта 1.1.5 данного договора Заказчику выделены GT номера, в том числе +79023700113. Согласно условиям вышеназванного договора (пункт 2.1.1), Заказчик самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. На основании пункта 2.1.4 Заказчик обязуется не использовать выделенные каналы оборудования, установленные у Исполнителя, для организации спама и осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ. Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и

только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение (пункт 2.1.20 договора). В соответствии с пунктом 2.1.24 указанного договора Заказчик гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству Российской Федерации, в том числе нормам закона о рекламе. Кроме того, поскольку Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста

SMS-сообщений, их редактирования и последующей отправки, всю ответственность, предусмотренную действующим на территории Российской Федерации законодательством, несет Заказчик (пункт 4.4 договора). Согласно пункту 2.3.1 договора Исполнитель оставляет за собой право блокировать отправку SMS-сообщений, отправляемых Заказчиком через технические средства Исполнителя в адрес операторов сети подвижной радиотелефонной связи или в обратном направлении в случаях, когда у Исполнителя есть основания полагать, что SMS-сообщения, передаваемые Заказчиком, являются СПАМом, с незамедлительным уведомлением о такой блокировке. Согласно пункту 4.7 договора Исполнитель оставляет за собой право в одностороннем порядке расторгнуть настоящий договор, предупредив Исполнителя в письменной форме не ранее, чем за 7 дней, за исключением случая, предусмотренного в пункте 2.1.5 договора, когда доступ к оборудованию прекращается сразу же после выявления фактов нарушения Исполнителем договора.

Учитывая все материалы дела, **рекламораспространителем рекламы:** «так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб», отправленной на номер <...> без согласия на то абонента, является ООО «Астей».

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина Бродского Ю.Ф. на получение SMS-сообщения с рекламой, ООО «Астей» либо ЗАО «Астрахань-GSM» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка ООО «Астей» SMS-сообщения с рекламой «так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб» на номер телефона <...> без согласия на то абонента является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «Астей» и ЗАО «Астрахань-GSM».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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: «так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086179794» без предварительного согласия на то

абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Астей» и ЗАО «Астрахань-GSM» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «22» декабря 2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«22» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя <...>,
Комиссии: <...>,
 <...>,
 <...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 11.12.2014 по делу № 05-01/23-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086179794» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Астей» (местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить осуществление SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Астей» (местонахождение: 644070,

г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 31.01.2015.**

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«22» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии: <...>,
<...>,
<...>,
члены Комиссии:

на основании своего решения от 11.12.2014 по делу № 05-01/23-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «так си 33-00-00-1 по городу от 250 руб, аэро порт от 320 руб», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086179794» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Закрытому акционерному обществу «Астрахань-GSM» (местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова,) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «Астей» о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без

согласия на то абонента.

2. Закрытому акционерному обществу «Астрахань-GSM» (местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **АО**
31.01.2015.

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