

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/36-14/РЗ

18 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 № 05-01/36-14/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 отсутствии представителей ООО «Прометей» ЗАО «Астрахань-GSM» и индивидуального предпринимателя <...>, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 01.07.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправленное ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 27.06.2014 в 17:12 на его номер мобильного телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029933932» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто набери номер <...> !».

<...> 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».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

В соответствии с Выпиской из Реестра Российской системы плана нумерации, опубликованной на официальном сайте Россвязи, телефонный номер <...> принадлежит ЗАО «Астрахань-GSM», номер SMS-центра +79023700113 принадлежат ОАО «СМАРТС».

Письмом от 21.08.2014 № 1-5244 ОАО «СМАРТС» сообщило, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, согласно технической документации номер SMS-центра +79023700113 был закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

ЗАО «Астрахань-GSM» поясняет (вх. № 706/05 от 31.07.2014), что самостоятельно изготовлением, распространением рекламы не занимается. Кампания заключает договоры с юридическими лицами по пропуску SMS трафика. Согласно дополнительному соглашению № 2 от 01.06.2014 к договору № 06-02-02/184 от 26.08.2013, федеральный номер <...> предоставлен ООО «Прометей» (юридический адрес: 414040, Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис. 47).

Смоленским УФАС России 25.09.2014 в отношении ООО «Прометей» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/36-14/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 23.10.2014. В ходе рассмотрения дела № 05-01/36-14/ПЗ Комиссией Смоленского УФАС России было установлено следующее.

ООО «Прометей» письмом от 03.10.2014 представило копию договора от 26.06.2014 № 2606/2014, заключенного ООО «Прометей» с индивидуальным предпринимателем <...> (место регистрации: <...>, ИНН 590702564136).

23.10.2014 определением дело № 05-01/36-14/ПЗ было продлено и назначено к рассмотрению на 20.11.2014. К участию в рассмотрении дела был привлечен индивидуальный предприниматель <...>. Данное определение было направлено по месту государственной регистрации ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Прометей» и по адресу регистрации индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении.

20.11.2014 на рассмотрение дела № 05-01/36-14/ПЗ представители ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Прометей» и индивидуального предпринимателя <...> не явились. Документы и информация, запрашиваемая у индивидуального предпринимателя <...>, в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России 20.11.2014 дело № 05-01/36-14/ПЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 18.12.2014. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Прометей» и по адресу регистрации

индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Прометей» имеются в материалах дела).

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400880010374, направленное индивидуальному предпринимателю <...>, прибыло к месту вручения 05.12.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено в связи с временным отсутствием адресата.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 18.12.2014, следует считать, что индивидуальный предприниматель <...> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/63-14/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/63-14/РЗ 18.12.2014, исследовав все материалы дела, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра +79023700113, который, согласно технической документации, закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM». Оператор связи ЗАО «Астрахань-GSM» заключило с ООО «Прометей» договор № 06-02-02/184 от 26.08.2013, согласно условиям которого ООО «Прометей» обязуется не использовать выделенные каналы оборудования для организации Спам и осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ (пункт 2.1.5.). ЗАО «Астрахань-GSM» имеет право блокировать отправку SMS-сообщений, отправляемых ООО «Прометей», когда есть основания предполагать, что передаваемые SMS-сообщения являются Спамом (пункт 2.3.1.). В свою очередь ООО «Прометей» заключило договор с индивидуальным предпринимателем <...> от 26.06.2014 № 2606/2014, согласно которому ООО «Прометей» (далее – Исполнитель) оказывает услуги индивидуальному предпринимателю <...> (далее – Заказчик) по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений в течении определенного периода. Согласно пункту 6 Правил предоставления Услуг (Приложение № 1 к данному договору), Заказчик обязуется рассылать SMS-сообщения в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение. На основании пунктов 7.6. и 7.7 указанного договора, при поступлении Исполнителю информации о нарушении Заказчиком пункта 6 Правил, Исполнитель немедленно приостанавливает предоставление услуг. Если факт нарушения будет подтвержден, Исполнитель имеет право по своему выбору расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина

<...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Прометей» либо индивидуальным предпринимателем <...> в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто набери номер <...> !» на номер телефона <...> без согласия на то абонента является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Прометей» и индивидуальный предприниматель <...>.

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: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто набери номер <...> !», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029933932» 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 ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Прометей» и индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «26» 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

«18» декабря 2014 года

Смоленск

г.

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 18.12.2014 по делу № 05-01/36-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто набери номер <...> !*», распространяемой путем осуществления с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029933932» рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> 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» (далее - Закон «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, д. 44) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «Прометей» 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 **до 28.02.2015.**

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

«18» 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 18.12.2014 по делу № 05-01/36-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто набери номер <...> !*», распространяемой путем осуществления с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029933932» рассылки SMS-сообщений на номер телефона + <...> 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» (далее - Закон «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 «Прометей» (местонахождение: 414040, Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис. 47) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить индивидуального предпринимателя <...> о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона + <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Прометей» (местонахождение: 414040, Астрахань, ул. Победы, д. 41) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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