

## РЕШЕНИЕ

10 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы дела № 289 Р/2014 от 22.09.2014 г., возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе») в отношении ООО «Телеком» по факту распространения по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933740 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 15 часов 07 минут (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 14 часов 33 минуты) **на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426», а также с** номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»** без предварительного согласия абонента – гр. <...> ,

*в отсутствие заявителя – гр. <...> надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 289 Р/2014;*

*в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 289 Р/2014 лица, в действиях которого усматриваются*

признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Телеком»;

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 289 Р/2014 лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Прометей»;

### УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> (вх. № 8194 от 22.07.2014 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении **16.07.2014 г. по сетям электросвязи на телефонный номер <...>, посредством смс-сообщений рекламы содержания: «ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426», а также рекламы содержания: «КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707» Краснодарским УФАС России установлено следующее.**

С номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933740 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 15 часов 07 минут (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 14 часов 33 минуты) **на телефонный номер <...>, распространена реклама содержания: «ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426».**

С номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>, распространена реклама содержания: «КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707».**

Данные факты подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем, а также копиями детализаций состоявшихся разговоров абонентского номера <...>, предоставленными заявителем и оператором сотовой связи – ОАО «Мобильные ТелеСистемы» с данными о получении вышеуказанных смс-сообщений, а также лог-файлами ЗАО «Астрахань-GSM» о прохождении данных смс-сообщений через оборудование Общества с использованием номера смс-центра +79023700113.

Заявителем представлена копия договора об оказании услуг связи МТС от <...> г. № <...>, подтверждающая, что гр. <...> является абонентом номера <...>.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указано в заявлении, гр. <...> не давал предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указано в заявлении, гр. <...> не давал предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы плана и нумерации, опубликованной на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь) [www.rossvyaz.ru](http://www.rossvyaz.ru), телефонный номер смс-центра +79023700113 принадлежит номерной емкости Средневолжской межрегиональной ассоциации радиотелекоммуникационных систем.

В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС» номер смс-центра +79023700113 выделен ЗАО «Астрахань-GSM».

ЗАО «Астрахань-GSM» предоставлены документы и материалы (исх. № 02-02/3290 от 09.09.2014 г.; вх. № 10806 от 22.09.2014 г.) из которых следует, что в соответствии с договором № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г., заключённым между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Телеком» номер смс-центра +79023700113 закреплен за ООО «Телеком», кроме того, в соответствии с дополнительным соглашением № 1 от 01.07.2014 г. к договору № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. за ООО «Телеком» закреплены номера +79029933740 и +79029933921.

В связи с чем, Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Телеком» по вышеуказанному факту возбуждено дело № 289 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № 289 Р/2014 ООО «Телеком» были представлены документы и материалы (вх. эл./п. № 4314 от 24.09.2014 г.), в которых Обществом указывается на то что ООО «Телеком» предоставляет Программное обеспечение для рассылки смс-сообщений, при этом вышеуказанная реклама распространена на номер <...> абонента <...> посредством смс-сообщений контрагентом ООО «Телеком» - ООО «Прометей» в рамках оказания услуг по договору № СМС-3102/14 от 23 июля 2014 г.

Определением Краснодарского УФАС России от 24.10.2014 г. об отложении рассмотрения дела к участию в рассмотрении дела Краснодарским УФАС России в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе привлечено ООО «Прометей».

У лиц, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Телеком» и ООО «Прометей» определениями Краснодарского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 289 Р/2014 от 24.10.2014 г. и от 31.10.2014 г. запрошены документы и материалы, подтверждающие доводы ООО «Телеком» о том, что рекламодателем вышеуказанной рекламы по сетям электросвязи на номер <...> абонента <...> посредством смс-сообщений является ООО «Прометей», а также документальное подтверждение наличия либо отсутствия предварительного согласия абонента номера <...> - <...> на получение вышеуказанной рекламы по сетям электросвязи.

В ходе рассмотрения дела № 289 Р/2014 ООО «Телеком» и ООО «Прометей» не представлены документы и материалы, подтверждающие, что рекламодателем вышеуказанной рекламы по сетям электросвязи на номер <...> абонента <...> посредством смс-сообщений является ООО «Прометей».

В связи с изложенным, Краснодарским УФАС России не усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении **16.07.2014 г. по сетям электросвязи на телефонный номер <...>, посредством смс-сообщений рекламы содержания: «ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426», а также рекламы содержания: «КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»** в действиях ООО «Прометей».

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы содержания: **«ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426»,** распространенной по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933740 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 15 часов 07 минут (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 14 часов 33 минуты) **на телефонный номер <...>, а также рекламы** содержания: **«КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»,** распространенной по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>, является ООО «Телеком».**

**Данные обстоятельства подтверждены договором № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г.,**

дополнительным соглашением № 1 к данному договору, а также лог-файлом из системы учета смс-сообщений ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно п. 1.1.4. договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. ЗАО «Астрахань-GSM» контрагенту – ООО «Телеком» выделен GT номер <...> , для осуществления смс-рассылок.

Также, в соответствии с п. 1 дополнительного соглашения № 1 от 01.07.2014 г. к договору № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. ЗАО «Астрахань-GSM» контрагенту – ООО «Телеком» выделены номера +79029933740 и +79029933921.

Предметом вышеуказанного договора является оказание услуг по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс – сообщений в течение определенного периода.

ЗАО «Астрахань GSM» предоставляет ООО «Телеком» подключение к своему оборудованию с помощью протокола SMPP исключительно с целью отправки и получения коротких текстовых сообщений, обеспечивая лишь пропускную способность канала передачи коротких текстовых сообщений.

Согласно п. 2.1.5. договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. ООО «Телеком» обязано не использовать выделенные каналы оборудования, установленные у ЗАО «Астрахань-GSM», для организации Спاما, для намеренной передачи сообщений, могущих привести к нарушению работоспособности Мобильных Терминалов, для массовой передачи сообщений оскорбительного или клеветнического характера или сообщений, разжигających национальную, расовую или религиозную рознь, передача SMS порнографического содержания, передача трафика из систем типа «SMS-чат», использующих схему биллинга типа «MT», равно как и не способствовать возможным попыткам подобного использования выделенных каналов третьими лицами. Осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с п. 2.1.21 договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014 г. ООО «Телеком» обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.

Таким образом, следует, что ООО «Телеком» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и осуществляет рассылку самостоятельно.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В ходе рассмотрения дела № 289 Р/2014 ООО «Телеком» в адрес Краснодарского УФАС России не представлены доказательства, подтверждающие, что абонент номера <...> – гр. <...> давал свое предварительное согласие на получение рекламы вышеуказанного содержания по сетям электросвязи.

Необходимость соблюдения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: необходимость получения предварительного согласия абонента номера <...> – гр. <...> на получение вышеуказанной рекламы была очевидной для рекламодателя – ООО «Телеком».

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

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, рекламодателем – ООО «КамаТелеком» при распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: **«ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426»**, распространённой по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933740 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 15 часов 07 минут (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 14 часов 33 минуты) **на телефонный номер <...>, а также рекламы** содержания: **«КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»**, распространённой по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>** без предварительного согласия абонента – гр. <...>, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 содержания: **«ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426»**, распространённую по сетям электросвязи с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933740 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 15 часов 07 минут (согласно скриншотам экрана телефона заявителя и лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 14 часов 33 минуты) **на телефонный номер <...>, а также рекламу** содержания: **«КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»**,

**распространенную по сетям электросвязи** с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>**, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телеком» (414040, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис 47; ИНН: 3015102378; ОГРН: 1143015001436) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме **19 декабря 2014 г.**

Решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ О.В. Голубцова

\_\_\_\_\_ А.Н. Мигунова

\_\_\_\_\_ Н.С. Нудной

\_\_\_\_\_ А.В. Тимошенко

**ПРЕДПИСАНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ**

# ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

19 декабря 2014 г.

г. Краснодар

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

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

на основании своего решения от 19.12.2014 г. по делу № 289 Р/2014 о признании ненадлежащей распространенной по сетям электросвязи рекламы содержания: **«ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426»,** **распространенной по сетям электросвязи** с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>, а также рекламы** содержания: **«КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707»,** **распространенной по сетям электросвязи** с номера, отобразившегося в адресной строке получателя как +79029933921 (через номер смс-центра +79023700113), посредством смс-сообщения, полученного 16.07.2014 г. в 14 часов 24 минуты (согласно скриншотам экрана телефона заявителя лог-файлу ЗАО «Астрахань-GSM» - 16.07.2014 в 13 часов 21 минуту) **на телефонный номер <...>**, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ООО «Телеком» (414040, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис 47; ИНН: 3015102378; ОГРН: 1143015001436) **в течение двух месяцев с момента получения предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщений с рекламой содержания:

- **«ДУЭТ имени Чехова в Краснодаре! 12 АВГУСТА, Красная 5, Касса: 2684426»;**

- «КВАРТИРЫ от 1200 т.р. Краснодар 40 м2 р-он ККБ Рассрочка 89182440707», на номер абонента <...>.

2. ООО «Телеком» письменно уведомить Краснодарское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания **в течение пяти дней с момента исполнения предписания** с приложением соответствующих доказательств.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ О.В. Голубцова

\_\_\_\_\_ А.Н. Мигунова

\_\_\_\_\_ Н.С. Нудной

\_\_\_\_\_ А.В. Тимошенко