

РЕШЕНИЕ

10 декабря 2014 г.

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

- 1..... – руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
- 2..... – начальник отдела контроля рекламы и
финансовых рынков, член Комиссии;
- 3..... –специалист-эксперт отдела контроля товарных
рынков Саратовского УФАС России, член
Комиссии,

рассмотрев дело № 47-14р по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», возбужденное по заявлению (вх. № 1816 от 23.06.2014)..... о получении им на номер +.....СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«300 Hyundaiв НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44»,поступившее 19.06.2014 в 12:12 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. № 1816 от 23.06.2014) о получении им на номер +.....СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«300 Hyundaiв НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44»,поступившее 19.06.2014 в 12:12.

Данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что, по мнениюсодержит признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого

содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Из заявления (вх. № 1816 от 23.06.2014) следует, что..... является абонентом ОАО «МТС» (далее также – Оператор).

ОАО «МТС» в своих письменных пояснениях (вх. №6048 от 10.09.2014) указывает, что СМС-сообщение, поступившее на номер +....., с указанными в качестве номера отправителя «Hyundai» - от 19.06.2014 отправлено в 12:12 с помощью смс-центра с абонентским номером +7, который входит в состав ресурса нумерации, выделенного компании ООО «СМС Сервисы» (ОГРН 1067847568480).

22.08.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 47-14р в отношении ООО «СМС Сервисы» по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

На определение об отложении рассмотрения дела №47-14р от 02.10.2014 ООО «СМС Сервисы» представлены письменные пояснения (вх. №3596 от 06.11.2014) из которых следует, что между ООО «СМС Сервисы» заключен договор № 01 10/09-05 от 01.10.2009 с ООО «БИФРИ». В соответствии с условиями данного договора (п.п. 3.1.2 и 3.2.7), ООО «СМС Сервисы» приняло на себя обязательство по организации передачи смс-сообщений, формируемых ООО "БИФРИ" или его клиентами, абонентам операторов сотовой связи, а ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство не отправлять спам и получать в порядке и в форме, предусмотренной законодательством РФ, согласие абонентов, которым направляются смс-сообщения, на получение ими таких сообщений.

Так же из письменных пояснений (вх. №3596 от 06.11.2014) ООО «СМС Сервисы» следует, что между ООО «БИФРИ» и ИП Левчук А.Д. был заключен договор возмездного оказания услуг № SMSD 2001/14-01ТО от 20.01.2014, согласно которому ООО "БИФРИ" приняло на себя обязательство по оказанию услуг ИП Левчук А.Д. по обработке и передаче смс-сообщений, формируемых ИП Левчук А.Д., до СМС-Центра операторов с целью их последующей передачи абонентам. После заключения и во исполнение вышеуказанного договора ИП Левчук А.Д. был выделен аккаунт на сайте www.smsdirect.ru, администратором которого является ООО "БИФРИ", в результате чего ИП Левчук А.Д. получил возможность посредством сайта ООО "БИФРИ" производить со своего оборудования смс-рассылку путем ручного набора смс-сообщений и номеров абонентов, в том числе направлять смс-сообщения с любым текстом конкретным абонентам на конкретные телефонные номера при условии соблюдения условий договора и действующего законодательства РФ. Таким образом, согласие от абонента должен получать ИП Левчук А.Д.

В силу [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

В вышеуказанных письменных пояснениях также сказано, что по информации, предоставленной ИП Левчук А.Д., последний состоит в договорных отношениях с ООО "Медиапроект", в распоряжении которого находятся терминалы по приему платежей. ИП Левчук А.Д. поясняет, что в каждом терминале расположена оферта, согласившись с условиями которой абоненты дают свое согласие на получение смс-сообщений информационного характера. Вместе с тем, ИП Левчук А.Д. доводит до сведения ООО "БИФРИ", что 24.05.2013 в 10:03 абонент воспользовался услугами платежного терминала (точка №12280) и осуществил платеж на сумму 100 руб 00 коп. Таким образом, оплатив услуги и согласившись с условиями оферты, абонент выразил свое согласие на получение на свой абонентский номер сообщений рекламного характера.

В соответствии с [п. 7 ст. 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Определением об отложении рассмотрения дела № 47-14р от 06.11.2014 ИП Левчук А.Д. и ООО "Медиапроект" были привлечены в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Также определением ИП Левчук А.Д. и ООО "Медиапроект" указано представить в Саратовское УФАС информацию по факту наличия признаков нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе" и любые другие сведения, которые будут способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

Вместе с тем, запрашиваемая информация в адрес Саратовского УФАС России не поступала, однако из имеющихся в деле материалов установлено, что ИП Левчук А.Д. был извещен надлежащим образом, о чем свидетельствует распечатка с сайта "Почта России".

Исходя из условий договора №152-АГ-13 от 10.09.2013, заключенным между ООО "Медиапроект" и ИП Левчук А.Д., и норм права непосредственное доведение рекламного СМС-сообщения с текстом: «300 Hyundaiв НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44» до абонента Митина В.В. осуществлял ИП Левчук А.Д.. Таким образом, ИП Левчук А.Д., являясь рекламораспространителем указанного выше рекламного СМС-сообщения и не получив предварительное согласиена получение рекламы, допустил нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

Нарушение рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия отмечает, что на момент рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

Руководствуясь п.1 ч. 2 ст.33, ч.1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «300 Hyundai в НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44», распространенную 19.06.2014 в 12:12 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе".
2. Выдать ИП Левчук А.Д. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП Левчук А.Д.

Решение изготовлено в полном объеме 17 декабря 2015. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

10 декабря 2014 г.

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

1. – руководитель Саратовского УФАС России, Председатель Комиссии;
2. – начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3. – специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело № 47-14р по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», возбужденное по заявлению (вх. № 1816 от 23.06.2014)..... о получении им на номер +.....СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«300 Hyundaiв НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44», поступившее 19.06.2014 в 12:12 без предварительного согласия,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Левчук А.Д.....в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «300 Hyundaiв НАЛИЧИИ! РАСПРОДАЕМ СТОК! ОГРОМНЫЕ ВЫГОДЫ! +7 495 755 88 44» 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.

2. . ИП Левчук А.Д.представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания до 30 января 2015 года.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 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

.....

Члены Комиссии

.....

.....