

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/26-15/РЗ

«1» сентября 2015 г.

г.

Смоленск

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

Заместитель

председателя
Комиссии: <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/26-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Информер», индивидуального предпринимателя <...>. и заявителя <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 08.04.2015 по электронной почте поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 07.04.2015 в 17:02 на его абонентский номер <...> через SMS-центр «+79168999100» от отправителя под именем «Samotors», поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Техцентр Север Авто Моторс в Алтуфьево. +7(495)2281111, www.samotors.ru»

В заявлении <...> указывает, что своего согласия на получение указанной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принудить рекламодателя и распространителя прекратить незаконную рассылку SMS-сообщения на его номер и привлечь виновных лиц к ответственности. В подтверждение поступления SMS-сообщения от отправителя «Samotors» к заявлению прилагался скриншот (снимок экрана) с мобильного телефона с указанной рекламой.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 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.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра +79168999100 принадлежит ОАО «МТС», номер телефона +7(495)2281111, указанный в тексте SMS-сообщения с рекламой - ОАО «Ростелеком».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (исх. № 1131/05 от 14.04.2015) ОАО «Ростелеком» письмом от 20.04.2015 № 0312/05/551-2015 сообщило, что указанный в тексте SMS-сообщения номер телефона +7(495)2281111 был выделен ООО «СеверАвто Моторс» на основании договора от 15.01.2015 № 01Ю-00559/15-124Д об оказании услуг телефонной связи, заключенного между Макрорегиональным филиалом «Москва» ОАО «Ростелеком» и ООО «Север Авто Моторс».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (исх. № 1357/05 от 06.05.2015) ООО «Север Авто Моторс» письмом от 05.05.2015 № 1 сообщило, что не заключало договоров с какими – либо рекламодателями, осуществляющими рассылку рекламы посредством SMS-сообщений. В какие либо отношения с абонентом мобильного номера <...> ООО «Север Авто Моторс» не вступало.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (№ 1129/05 от 14.04.2015), ОАО «МТС» письмом от 20.04.2015 № М 01-6/0332и сообщило, что указанное SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ОАО «МТС» на абонентский номер заявителя с короткого сервисного номера, выделенного рекламодателю ООО «Информер», в рамках заключенного договора от 01.12.2014 № D140755128.

Смоленским УФАС России 05.06.2015 в отношении ООО «Информер» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/26-15/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела № 05-01/26-15/ПЗ назначено на 25.06.2015.

В Определении Смоленского УФАС России от 05.06.2015 у ООО «Информер» запрашивались документы и информация. Представители ООО «Информер» 25.06.2015 на рассмотрение дела № 05-01/26-15/ПЗ в Смоленское УФАС России не явились, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

25.06.2015 определением рассмотрение дела № 05-01/26-15/ПЗ было отложено, продлено до 05.09.2015 и назначено к рассмотрению на 20.07.2015. Данное

определение было направлено по адресу местонахождения ООО «Информер» заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителю.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 25.06.2015, ООО «Информер» письмом (вх. № 462/05 от 13.07.2015) сообщило, что указанное SMS-сообщение было отправлено индивидуальным предпринимателем <...>, клиентом ООО «Информер» и представило копию акцепта Договора Публичной оферты (об оказании услуги «СМС - рассылка») от 14.02.2014, по которой индивидуальный предприниматель <...> является Заказчиком услуг, а ООО «Информер» - Исполнителем.

20.07.2015 на рассмотрение дела № 05-01/26-15/РЗ представители ООО «Информер» не явились. Комиссией Смоленского УФАС России 20.07.2015 было вынесено Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/26-15/РЗ для замены ненадлежащего ответчика ООО «Информер» надлежащим. К участию в деле был привлечен индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>), как лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Рассмотрение дела было назначено на 12.08.2015. Данное определение было направлено ООО «Информер» заказным письмом с уведомлением о вручении и на адреса электронной почты индивидуального предпринимателя <...> и заявителя.

В Определении Смоленского УФАС России от 20.07.2015 у индивидуального предпринимателя <...>. запрашивались документы и информация. Представители ООО «Информер» и индивидуальный предприниматель <...> 12.08.2015 на рассмотрение дела № 05-01/26-15/РЗ в Смоленское УФАС не явились, запрашиваемые документы и информация в Смоленское УФАС России представлены не были.

12.08.2015 определением рассмотрение дела № 05-01/26-15/РЗ было отложено, и назначено к рассмотрению на 01.09.2015. Данное определение было направлено ООО «Информер» и индивидуальному предпринимателю <...> заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/26-15/РЗ 01.09.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено через SMS-центр +79168999100 от отправителя под именем «Samotors». Указанное SMS-сообщение было отправлено индивидуальным предпринимателем <...>, клиентом ООО «Информер». Согласно Договору Публичной оферты (об оказании услуги «СМС - рассылка») от 14.02.2014, индивидуальный предприниматель <...> является Заказчиком услуг, а ООО «Информер» - Исполнителем. В соответствии с пунктом 3.1. договора, Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к системе в соответствии с действующими тарифами Исполнителя. Согласно пункту 4.3.3. договора, Заказчик обязан не использовать систему для рассылки СПАМ-сообщений и согласно пункту 4.3.9. договора обязан самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке предварительно получить от абонентов, которым Заказчик планирует отправлять сообщения, письменное согласие на получение таких сообщений. Кроме того, в разделе 7 (Ответственность сторон), согласно

пункта 7.2. договора, Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем сообщений, начиная с момента подготовки текста сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой сообщений подписчикам, а Заказчик является рекламодателем и рекламораспространителем и всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение сообщений и их содержание, несёт в полном объёме. В соответствии с пунктом 4.2.1. договора, Исполнитель имеет право в случае несоблюдения Заказчиком настоящих условий, приостановить оказание услуг, в том числе заблокировать личный кабинет Заказчика.

Материалами дела подтверждается, что распространение рекламы в настоящем случае осуществлено посредством последовательных действий ООО «Информер» и индивидуального предпринимателя <...>. на основании заключенного между ними гражданско-правового договора (публичная оферта). Таким образом, указанные лица являются рекламораспространителями, так как их действия являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи SMS-сообщений конечным потребителям.

Представители ООО «Информер» и индивидуальный предприниматель <...> на рассмотрение дела 01.09.2015 не явились, каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, в Смоленское УФАС России не представили. Имеющееся в материалах дела обращение заявителя свидетельствует об отсутствии согласия на получение SMS-сообщения с указанной рекламой.

Таким образом, рассылка через SMS-центр + 79168999100 от отправителя под именем «Samotors» SMS-сообщения с рекламой «Техцентр Север Авто Моторс в Алтуфьево. +7(495)2281111, www.samotors.ru», 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.

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине индивидуального предпринимателя <...>, который является непосредственным рекламораспространителем.

На основании вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны индивидуальный предприниматель Карапетян Т. Л. и ООО «Информер». Комиссия считает целесообразным выдать предписание и индивидуальному предпринимателю <...>, как лицу, непосредственно распространяемому ненадлежащую рекламу, а также и ООО «Информер», как лицу, имеющему возможность прекратить распространение ненадлежащей рекламы индивидуальным предпринимателем Карапетяном Т.Л. на номер телефона <...>.

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,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Техцентр Север Авто Моторс в Алтуфьево. +7(495)2281111, www.samotors.ru», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра + 79168999100 от отправителя под именем «Samotors» 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 и индивидуальному предпринимателю <...> и ООО «Информер» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «4» сентября 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии:			<...>
Члены Комиссии:			<...>
			<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«1» сентября 2015 года

г. Смоленск

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

Заместитель

<...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 01.09.2015 по делу № 05-01/26-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Техцентр Север Авто Моторс в Алтуфьево. +7(495)2281111, www.samotors.ru*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра + 79168999100 от отправителя под именем «Samotors» 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 и 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 «Информер» (местонахождение: 191025, г. Санкт-Петербург, пер. Кузнечный, д. 6, Лит. А, пом. 7-Н) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Информер» (местонахождение: 191025, г. Санкт-Петербург, пер. Кузнечный, д. 6, Лит. А, пом. 7-Н) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 05.10.2015**.

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

«1» сентября 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о

рекламе в составе:

Заместитель
председателя Комиссии: <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 01.09.2015 по делу № 05-01/26-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Техцентр Север Авто Моторс в Алтуфьево. +7(495)2281111, www.samotors.ru», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра + 79168999100 от отправителя под именем «Samotors» 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 и 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. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 109044, г. Москва, ул. Мельникова, д. 18-А, кв. 22) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 109044, г. Москва, ул. Мельникова, <...>) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 05.10.2015.**

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