

<...>

Заявителю:

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 109-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 20.01.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 27.01.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Чиж Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы

рассмотрев дело № 109-Р-14, возбужденное в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера, без предварительного согласия абонента <...>

В отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела.

В отсутствии заявителя <...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России принято к рассмотрению заявление от <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении <...> рекламного смс – сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента, следующего содержания:

-«Выкуп любых автомобилей. Оценка по телефону. +7(495)782-6860 от отправителя под идентификатором 84957826860 и смс-центром +79023708395» , было получено 29.11.2013 в 14:18.

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 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 распространенной без 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 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ОАО «СМАРТС» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. ОАО «СМАРТС» пояснило, что смс-сообщение от 29.11.2013 года в 14:18 с текстом: -«Выкуп любых автомобилей. Оценка по телефону. +7(495)782-6860 от отправителя под идентификатором 84957826860 и смс-центром +79023708395» , было получено 29.11.2013 в 14:18., согласно технической документации номер <...> -902-370-83-95 был закреплен за смс-центром ЗАО «Иваново-GSM». Хакасским УФАС России был направлен запрос в ЗАО «Иваново-GSM» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. В ответ, общество предоставило письменные документы и сведения, в которых говорится, что между ЗАО «Иваново-GSM» (исполнитель) и ООО «Электроник Восток» (Заказчик) был заключен договор № <... >, в рамках которого ЗАО «Иваново-GSM» организовало ООО «Электроник Восток» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу. Хакасским УФАС России был направлен запрос в ООО «Электроник Восток» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. Из

поступившего ответа в адрес антимонопольного управления по Республике Хакасия, установлено, что между ООО «Электроник Восток» и ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» заключен договор № <...> Формирование базы абонентов, формирование текста смс-сообщения, рассылка смс-сообщений осуществляется ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» самостоятельно. Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» о предоставлении документов и сведений по рассылке указанного выше смс-сообщения. В ответ на указанный запрос общество пояснило, что между ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» (Исполнитель) и <...> (Заказчик) заключен контракт №<...> на оказание возмездных услуг, а именно Исполнитель обязуется предоставить заказчику специальную страницу в сервисе «Вишня плюс», именуемую по тексту договора «Виртуальный кабинет», позволяющей в любое удобное для заказчика время производить рассылки смс-сообщений через сеть Интернет на мобильные телефоны своих клиентов или по клиентской базе исполнителя.

Определением о выделении дел в отдельные производства от 07.11.2014 года, было возбуждено производство в отношении <...>. В назначенное время лица участвующие в деле на рассмотрение не явились, сведения о надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела отсутствуют.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес Управления федеральной миграционной службы по г. Санкт-Петербургу и Ленинградской области о предоставлении документов и сведений о местонахождении <...>. В адрес антимонопольного управления поступили письменные пояснения, в которых говорится, что <...> зарегистрирован по месту жительства по адресу: г. Санкт-Петербург, Гражданский пр-кт д.15, к.2, кв. 95.

Определением об отложении рассмотрения дела № 109-Р-14 от 04 декабря 2014 года, рассмотрение было назначено на 20 января 2015 года.

В назначенное время лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе» на рассмотрения дела не явился, сведения о надлежащем уведомлении, о месте и времени в материалах дела имеются.

Комиссия Хакасского УФАС России проанализировав все материалы дела, а также учитывая все обстоятельства, пришла к следующему выводу.

В соответствии с п. 2.1. Контракта заключенного между ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» и <...> Исполнитель (ООО «ВИШНЯ ПЛЮС») за обусловленную плату, оказывает Контрагенту (<...>) услуги по осуществлению Платформой Исполнителя планирования, формирования и доставки от Контрагента до Абонентов смс-сообщений. Ответственность за рассылку смс-сообщений несет Контрагент.

На основании вышеизложенного, рекламораспространителем является <...>. Данный факт подтверждается:

- Заявлением от <...>, с прилагаемым скриншотом экрана мобильного телефона, на котором видна дата, текст и время поступления нежелательного смс-сообщения.
- Детализацией вызовов представленных ОАО «МТС» (Оператор заявителя) по абонентскому номеру <...> принадлежащему <...>, в которой обнаружено поступление спорного смс-сообщения.
- Контрактом на предоставление услуг доступа к системе передачи данных (№<...>

>) заключенным между <...> и ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» в соответствии с которым рекламодателем является <...>.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 <...> с текстом:

-«Выкуп любых автомобилей. Оценка по телефону. +7(495)782-6860 от отправителя под идентификатором 84957826860 и смс-центром +79023708395» , было получено 29.11.2013 в 14:18, распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента <...>принадлежащий <...>.

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

Председатель комиссии

О.П. Франкевич

Члены комиссии:

А.А. Алехина

Д.А. Чиж

Е.И. Митрофанова