

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №99-ФАС22-Р/09-15

Резолютивная часть решения оглашена 15 декабря 2015 года
г.Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 16 декабря 2015 года

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

<...>

рассмотрев дело №99-ФАС22-Р/09-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаула о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя;

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель ИП Сёмочкин;

в отсутствие заинтересованного лица ООО «Мобильный Актив» (Общество уведомлено о дате и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе отправлено заказным письмом с уведомлением ИП Сёмочкину. Письмо вернулось с пометкой «не проживает».

06.10.2015г. рассмотрение дела №99-ФАС22-Р/09-15 было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения ИП Сёмочкина.

12.10.2015г. в адрес УФМС России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области направлен запрос информации. В соответствии с представленной информацией установлено место жительства ИП Сёмочкина.

06.11.2015г. рассмотрение дела №99-ФАС22-Р/09-15 возобновлено. Определение о возобновлении производства (исх. №4882/7 от 06.11.2015г.) направлено заказным письмом с уведомлением по адресу места жительства, в соответствии с регистрацией Сёмочкина. Письмо вернулось с пометкой «адресат не

проживает».

Таким образом, антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ИП Сёмочкина о месте и дате рассмотрения дела.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина (вхд. №158718 от 15.07.2015г.) о получении заявителем на номер <...> рекламных смс-сообщений следующего содержания: «Деньги займы Поможем ЗВОНИТЕ 8-800-555-30-41 Домашние Деньги KYIudp04» (от абонента <...>, получено 15.07.2015г. в 11:10 (08:10 мск.); «Одолжим финансы. ЗВОНИТЕ сейчас 8 800 555 30 41 Домашние Деньги h3ksW2» (абонент +79023597073, получено 11.07.2015г. в 05:51 (02:51 мск.).

Согласно 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 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.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанного смс-сообщения не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламодателя к участию в деле привлечен ИП Сёмочкин <...>. Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены фотографии экрана телефона с текстом полученных смс-сообщений и указанием времени получения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа оператором связи «МТС» (ПАО «Мобильные ТелеСистемы») представлена копия договора с абонентом, который является

заявителем по рассматриваемому делу.

Указанные смс-сообщения поступили с номеров <...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), указанные номера относятся к номерной емкости ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (г. Чебоксары).

На запрос антимонопольного органа ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» представлены сведения о том, что указанные номера на основании договора №451303 от 03.07.2015г. на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи принадлежат ООО «Мобильный Актив» (г. Пермь, ИНН 5902819936).

ООО «Мобильный актив» на запрос антимонопольного органа представлены пояснения, что на основании договора предоставления услуг №1186 от 20.03.2015г., заключенного с ИП Сёмочкиным <...>, отправление смс-сообщений «Деньги взаймы Поможем ЗВОНИТЕ 8-800-555-30-41 Домашние Деньги KYludp04», «Одолжим финансы. ЗВОНИТЕ сейчас 8 800 555 30 41 Домашние Деньги h3ksW2» осуществил ИП Сёмочкин.

В соответствии с п.1.1. договора №1186 от 20.03.2015г., исполнитель предоставляет заказчику комплекс услуг информационно-технического характера по обеспечению взаимодействия между заказчиком и оператором сотовой связи по поводу осуществления sms-рассылок, а именно: услуги по обработке поручений на отправку sms-сообщений с целью их приведения в стандартную для оператора сотовой связи форму, а также услуги по формированию отчетов и динамической смене имени отправителя.

Согласно п. 1.5. указанного договора, при формировании поручений на отправку сообщений к исполнению оператором связи заказчик самостоятельно определяет текст сообщений, получателей сообщений, то есть выступает заказчиком (инициатором) sms-рассылки.

Таким образом, ООО «Мобильный Актив» является техническим посредником доставки информации абонентам. ИП Сёмочкин, являясь заказчиком, определяет содержание и адресатов направляемых смс-сообщений.

С учетом того, что ИП Сёмочкиным не представлены в антимонопольный орган пояснения и документы по факту отправки рассматриваемых смс-сообщений на абонентский номер заявителя, не представлено согласие абонента на получение рекламных смс-сообщений, на основании имеющихся документов установлено, что смс-сообщения распространены ИП Сёмочкиным с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама, распространенная посредством смс-сообщений от абонентов <...>, полученная заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение

ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ИП Сёмочкин <...>.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП Сёмочкиным ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер сотовой связи заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществлено на основании договора ООО «Мобильный Актив» с ИП Сёмочкиным .

Таким образом, ООО «Мобильный Актив» обеспечивает отправку смс-сообщений и является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 рекламу: «Деньги займы Поможем ЗВОНИТЕ 8-800-555-30-41 Домашние Деньги KYludp04» (от абонента <...>, получено 15.07.2015г. в 11:10 (08:10 мск.); «Одолжим финансы. ЗВОНИТЕ сейчас 8 800 555 30 41 Домашние Деньги h3ksW2» (абонент <...>, получено 11.07.2015г. в 05:51 (02:51 мск.), распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонентов <...>, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ИП Сёмочкина нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ИП Сёмочкину предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать ООО «Мобильный Актив» как лицу, способному устранить нарушение,

предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №201

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

15 декабря 2015г.

г. Барнаул

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

<...>

на основании своего решения от 15 декабря 2015г. по делу №99-ФАС22-Р/09-15 о признании рекламы «Деньги взаймы Поможем ЗВОНИТЕ 8-800-555-30-41 Домашние Деньги KYIudp04» и «Одолжим финансы. ЗВОНИТЕ сейчас 8 800 555 30 41 Домашние Деньги h3ksW2», направленной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.ИП Сёмочкину в **пятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений рекламного характера от абонентов <...>.

2.ИП Сёмочкину представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 25 декабря 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №202

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

15 декабря 2015г.

г. Барнаул

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

<...>

на основании своего решения от 15 декабря 2015г. по делу №99-ФАС22-Р/09-15 о признании рекламы «Деньги взаймы Поможем ЗВОНИТЕ 8-800-555-30-41 Домашние Деньги KYudp04» и «Одолжим финансы. ЗВОНИТЕ сейчас 8 800 555 30 41 Домашние Деньги h3ksW2», направленной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование 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:

1.000 «Мобильный Актив» в **пятидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ИП Сёмочкиным законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Сёмочкиным смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений от абонентов <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2.000 «Мобильный Актив» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 25 декабря 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

Российской Федерации.

<...>