



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

26.01.2016 № 563/04-01

На № _____ от _____

ИП Мельникова Н. А.
ул. Угличская, д. 42, кв. 17,
г. Ярославль, 150014

ООО «Глобальные Медиа Системы»
ул. 1-я Бульварная, д. 22,
г. Пятигорск, 357502

Кириченко Н.Н.
адрес проживания: проезд Врачебный,
д. 10, кв. 188
г. Москва 125367

адрес эл. почты:

а. orlov@okred.com

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/23-15

«19» января 2016 года 16:40

г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов Михаил Федорович,

члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Солодяшкин С.Д., ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Ивнева М. Б.,

рассмотрев дело № 04-01/23-15 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

ИП Мельникова Н. А., ООО «Глобальные Медиа Системы» в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, гражданин Кириченко Н.Н. на заседание Комиссии не явились, ходатайств не поступало.

ООО «Глобальные Медиа Системы» должным образом извещались о дате, времени и месте рассмотрения дела по адресу местонахождения, указанным в Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц. Почта России предоставила информацию о неудачных попытках вручения.

000776¹

ИП Мельникова Н. А. извещена о дате, времени и месте рассмотрения дела в соответствии с адресом регистрации. Информация Почты России об отслеживании почтовых отправлений в соответствии с присвоением регистрируемым почтовым отправлениям (заказным) уникального почтового идентификатора содержит отметку о неудачных попытках вручения.

Кириченко Н. Н. извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела в соответствии с адресом регистрации. Информация об отслеживании почтовых отправлений Почты России содержит отметку о неудачных попытках вручения.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 18.03.2015 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера:

«КОМПЬЮТЕРНЫЙ МАСТЕР. ВЫЕЗД 0 РУБ. РЕМОНТ ОТ 299 РУБ. +7(4852)287309+», с номера +7-902-228-43-81 на номер+7 9109646637 (СМС — центр+79023708299) 04.03.2015 11:25 без согласия абонента на получение рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), Определением о возбуждении дела № 04-01/23-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе «30» апреля 2015 года.

Индивидуальный предприниматель Мельникова Наталья Александровна (далее ИП Мельникова Н.А.), привлечена к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением о приостановлении производства по делу № 04-01/23-15 от 25.05.2015 года комиссией было установлена необходимость приостановления рассмотрения дела до установления местонахождения лица, осуществившего рассылку рассматриваемого смс-сообщения.

В рамках рассмотрения обращения гражданина был оформлен запрос о предоставлении сведений ООО «Метротел» (исх. № 917/04-03 от 09.02.2015) в соответствии с которым установлена принадлежность номера 8 (4852) 28 -73- 09 (контактный номер в СМС сообщении).

ООО «Метротел» представило письменные пояснения и документы (вх. № 7430 от 22.07.2015). В письменных пояснениях ООО «Метротел» указало, что данная организация не предоставляет услуги по рекламе, а также услуги по рассылке смс-уведомлений, такие виды деятельности у организации отсутствуют. Номер (4852) 28-73-09 действительно в период с ноября 2014 г. по договору с ЗАО «Эр-Телеком Холдинг» № ФТ30 от 22.10.2012 г. принадлежит ООО «Метротел». Данный номер является ресурсом для предоставления услуг клиентам. ООО «Метротел» в рамках действия своей лицензии предоставляет возможность передавать голосовую информацию посредством облачных технологий. Копия лицензии представлена в материалы дела. Для получения услуг ООО «Метротел» абоненты-физические лица заключают с ООО «Метротел» электронный договор (с помощью электронной подписи). Актом выполненных работ для клиента-физического лица является фактическое использование нашего ресурса. Абоненты принимают звонки на своем оборудовании. С ноября 2014 г. номер (4852) 28-73-09 использовался абонентом Кириченко Н.Н. С указанным абонентом заключен договор в электронном виде. Оплата производилась через ресурс «Яндекс.Деньги».

Определением о возобновлении производства по делу № 04-01/23-15 «18» декабря 2015 года привлечены к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «Глобальные Медиа Системы» и в качестве заинтересованного лица гражданин Кириченко Н.Н.

ООО «Глобальные Медиа Системы» не предоставило документы и сведения, запрошенные определением о возобновлении производства по делу № 04-01/23-15 «18» декабря 2015 года относительно распространения рассматриваемой рекламы.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ИП Мельниковой Н. А., ООО «Метротел», ОАО «МТС», ЗАО «Ярославль -GSM» Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам по предоставлению заемных денежных средств, формирование и поддержание интереса к данным услугам и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение смс-сообщения 04.03.2015 11:25 «КОМПЬЮТЕРНЫЙ МАСТЕР. ВЫЕЗД 0 РУБ. РЕМОНТ ОТ 299 РУБ. +7(4852)287309+» с номера +7-902-228-43-81 на номер+7 9109646637 (СМС — центр+79023708299) подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх. № 3359 от 01.04.2015). Также получение указанного смс-сообщения 04.03.2015 11:25 подтверждается соответствующим снимком с экрана (скриншотом), предоставленным самим заявителем.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение ресурса нумерации, указанный номер SMS-центра +7-902-370-82-99 выделен оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем, Самарская область.

В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС» (Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем) (вх. № 3588 от 08.04.2015) данная организация является координирующим оператором и согласно технической документации номер +7-902-370-82-99 закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

ЗАО «Ярославль-GSM» в ответе на запрос (вх. № 3001 от 23.03.2015) указало, что номер +7-902-228-43-81 принадлежит ЗАО «Ярославль-GSM» и закреплен за индивидуальным предпринимателем Мельниковой Натальей Александровной (далее ИП Мельникова Н.А.) по договору б/н от 17.12.2012 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

ИП Мельникова Н. А. представила пояснения (вх. № 6328 от 25.06.2015), в которых указала, что по результатам проверки указанное смс-сообщение на абонентский номер +7-910-964-66-37 04.03.2015 11:25 было отправлено ее контрагентом ООО «Глобальные Медиа Системы», которому ИП Мельникова Н. А. оказывала услуги по доступу к сервису отправки текстовых сообщений на основании Договора-оферты № 1414/smpp от 12.05.2014 года. Услуги

предоставлялись посредством сервиса в сети Интернет. Контрагент осуществил регистрацию на сайте, тем самым полностью согласившись с условиями договора оферты, размещенного на сайте. Отправка смс-сообщений осуществлялась путем подключения к сервису сторонним оборудованием по телекоммуникационному протоколу SMPP.

В материалы дела представлена копия письма ИП Мельниковой Н. А. директору ООО «Глобальные Медиа Системы» о начале оказания услуг № 9/К от 16.05.2014 г. «О начале оказания услуг»с Приложением № 1 (Договор публичной оферты на оказание Услуг), копия платежного поручения № 5 от 10.07.2014 г. от ООО «Глобальные Медиа Системы» в адрес ИП Мельниковой Н. А. с отметкой «оплата за услуги согласно счету № 103 от 08.07.23014», Счет №103 от 08.07.2014.

Согласно пункта 2.4.2 фактическое использование Услуг в данном случае:- осуществление подключения к СМС центру Исполнителя, - осуществление передачи сообщений черкз СМС центр исполнителя ИП Мельниковой Н. А. для отправки и приема смс-сообщений абонентам сетей беспроводной мобильной связи, действующих на территории РФ и (или) других стран.

В соответствии с пунктом 3.2.3 указанного договора публичной оферты заказчик ООО «Глобальные Медиа Системы» обязуется получать согласие на получение СМС сообщений от абонента которому планируется направление сообщений. Согласие на получение смс-сообщений, по форме, которая может быть предъявлена оператору связи, а также иным контролирующим органам, в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства факта согласия получения данных сообщений абонентом.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы являются ИП Мельникова Н. А., ООО «Глобальные МедиаСистемы», поскольку из представленных в материалы дела документов и пояснений следует, что именно данные лица осуществляли отправку рассматриваемого смс-сообщения по сетям электросвязи.

Следовательно, ИП Мельникова Н. А., ООО «Глобальные Медиа Системы» как рекламодатели рассматриваемой рекламы нарушили требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; является ненадлежащей.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «КОМПЬЮТЕРНЫЙ МАСТЕР. ВЫЕЗД 0 РУБ. РЕМОНТ ОТ 299 РУБ. +7(4852)287309+», поступившую с номера +7-902-228-43-81 на номер +7-910-964-66-37 04.03.2015 11:25 без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ИП Мельниковой Н. А., ООО «Глобальные Медиа Системы» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «26» января 2016 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии:

С.Д. Солодяшкина

М. Б. Ивнева