ООО «Тот Мани»

Г. Москва, ул. Бутлерова, 17Б, ком. 58

ООО «Крафт Телеком»

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

107023, г. Москва, ул. Электрозаводская д. 24, стр. 1, оф. 306А

ОАО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону»

344022, г. Ростов-на-Дону, пр. Кировский, 40а

РЕШЕНИЕ

03.10.2014г. г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

|  |  |
| --- | --- |
| Председатель Комиссии: | Батурин С.В. – заместитель руководителя – начальник отдела информационно аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ; |
| Члены Комиссии: | Пахальян А.И. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти; |
|  | Коба – специалист – эксперт отдела контроля органов власти, |

рассмотрев дело № 553/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер сотовой связи, принадлежащий ОАО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону», рекламного сообщения в виде СМС без согласия Общества, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя заявителя, извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом;

в отсутствие законного представителя ООО «Тот Мани», извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

**УСТАНОВИЛА:**

14.02.2014г. (вх. № 2372) в Ростовское УФАС России поступило заявление ОАО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону», в котором сообщается о факте поступления на закрепленный за Обществом телефонный номер сотовой связи (89282291537) 16.12.2013г. в 18:11 СМС-сообщения рекламного характера без согласия Общества, содержащего следующую информацию: «Проводим СМС-расслыки по своим базам (Ростов и область): ES-Arkona.ru», отправитель: «+79045552448».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Общество не давало предварительного согласия на получение рекламы.

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило с номера 89023700111, который принадлежит номерной емкости ОАО «СМАРТС».

После отложений в рассмотрении настоящего дела, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «Тот Мани».

Данный вывод был основан на письменных пояснениях ООО «Крафт Телеком», согласно которым вышеуказанное СМС-сообщение было отправлено ООО «Тот Мани» в рамках заключенного с ООО «Крафт Телеком» договора предоставлении услуг № 77718828562А от 01.03.2013г.

Письмо с определением об отложении рассмотрения настоящего дела было направлено ООО «Тот Мани» по юридическому адресу. Данное письмо возвращено с отметкой почты «истек срок хранения».

03.10.2014г. представители сторон на заседание Комиссии Ростовского УФАС России не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного ООО «Тот Мани», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что ООО «Тот Мани» не направило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

На номер телефона 89282291537, принадлежащего ООО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону» 16.12.2013г. в 18:11 поступило рекламное СМС-сообщение.

При этом Общество не давало согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом, рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ « О рекламе»).

Рассылка данного СМС-сообщения на номер 89282291537 производилась с номера +79045552448 через СМС-центр +79023700111, который был предоставлен в пользование ООО «Тот Мани» в рамках заключенного с ООО «Крафт Телеком» договора предоставлении услуг № 77718828562А от 01.03.2013г.

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии заявителя, на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ООО «Тот Мани» рекламы на номер мобильного телефона абонента без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Тот Мани», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера +79023700111.

В связи с тем, что в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства того, что в настоящее время вышеназванная реклама не распространяется Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Тот Мани» и ООО «Крафт Телеком» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу следующего содержания: «Проводим СМС-расслыки по своим базам (Ростов и область): ES-Arkona.ru», отправитель: «+79045552448», поступившую 16.12.2013г. в 18:11 на принадлежащий заявителю телефонный номер сотовой связи в виде СМС-сообщения без предварительного согласия абонента ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Тот Мани» и ООО «Крафт Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 09.10.2014г.

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

|  |  |
| --- | --- |
| **Председатель Комиссии:** | **С.В. Батурин** |
| **Члены Комиссии:** | **А.И. Пахальян**  **И.В. Коба** |