

ООО «СМС Трафик»  
ул. Тверская, д. 9, стр. 7,  
г. Москва, 125009

ООО «Постер Уан»  
Малая Сухаревская пл., д. 6, стр. 1,  
г. Москва, 127051

## РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» марта 2014 г.  
В полном объеме решение изготовлено «28» марта 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – (...),  
членов Комиссии – (...), (...), (...),

рассмотрев дело № 3-18-142/77-13 в отношении ООО «СМС Трафик» (адрес: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр. 7), ООО «Постер Уан» (адрес: 127051, г. Москва, Малая Сухаревская пл., д. 6, стр. 1) по факту распространения на номер телефона(...) от отправителя «Renault» 10.12.2012 в 12.01 рекламы с текстом «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, www.renault.ru», с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»), выразившимися в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в отсутствие законного представителя ООО «СМС Трафик» (общество надлежащим образом уведомлено),

в отсутствие законного представителя ООО «Постер Уан» (общество надлежащим образом уведомлено),

## УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-142/77-13 возбуждено в отношении ООО «СМС Трафик», ООО «Постер Уан» на основании Определения о принятии к производству дела № 567-13-Р, возбужденного Управлением Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю в связи с обращения физического лица по факту поступления 10.12.2012 в 12.01 на номер телефона 8-927-718-36-78 от отправителя «Renault» рекламы следующего содержания: «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, www.renault.ru».

Комиссия Московского УФАС России, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

Согласно материалам дела № 3-18-142/77-13 на номер телефона (...) 10.12.2012 в 12.01 поступила реклама следующего содержания: «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, www.renault.ru», с указанием отправителя - «Renault».

Поступление указанной рекламы на номер телефона (...) подтверждается документами, представленными ОАО «Мегафон» в материалы дела № 3-18-142/77-13.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама — 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар,

средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к услугам сервисного центра «Renault», может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Также, в материалы дела не представлено доказательств направления смс-сообщений следующего содержания: «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, www.renault.ru» исключительно в адрес одного физического лица — заявителя.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона (...), направлена на привлечение внимания к услугам сервисного центра «Renault» и признана Комиссией Московского УФАС России рекламой.

Как усматривается из материалов дела, заявителем получено смс-сообщение с указанием в поле отправителя - «Renault». В процессе рассмотрения обращения было установлено, что короткий номер «Renault» выделен ООО «Постер Уан».

Согласно материалам дела № 3-18-142/77-13 указанная реклама распространялась на основании договора предоставления услуг № 64/11 от 15.02.2011 (далее - Договор), заключенного между ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик».

Согласно пункту 2.1 Договора ИСПОЛНИТЕЛЬ (ООО «СМС Трафик») за обусловленную плату оказывает ЗАКАЗЧИКУ (ООО «Постер Уан») услуги доступа к Системе, обеспечивающей формирование, планирование и доставку до Абонентов различных Сообщений, а также управление услугами.

В соответствии с пунктом 12.1 Правил предоставления услуг к Договору, не допускается со стороны ЗАКАЗЧИКА отправлять через Платформу ИСПОЛНИТЕЛЯ сообщения, которые будут соответствовать признакам СПАМ(SPAM), сообщения оскорбительного или клеветнического характера, разжигающие национальную, расовую или религиозную рознь, сообщения порнографической направленности, сообщения, нарушающие нормы действующего законодательства РФ.

Согласно пунктам 13.1 и 13.2 Правил предоставления услуг к Договору, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право заблокировать доступ ЗАКАЗЧИКА к пользованию услугами, если тот будет неоднократно оперировать Сообщениями, которые соответствуют признакам СПАМ(SPAM), сообщениями оскорбительного или клеветнического характера, разжигающих национальную, расовую или религиозную рознь, сообщениями порнографической направленности; При выявлении факта прохождения через Платформу ИСПОЛНИТЕЛЯ Сообщений, обозначенных в пункте 12 Правил предоставления услуг к Договору, незамедлительно информировать об этом ЗАКАЗЧИКА, а также блокировать такие Сообщения при наличии технической возможности.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 1 Договора, СПАМ (SPAM) — Сообщение, отправленное ЗАКАЗЧИКОМ и предназначенное по своему содержанию неопределенному кругу лиц, доставленное Абоненту (Абонентам) без его (их) предварительного согласия или не позволяющее определить отправителя этого Сообщения, в том числе содержащее несуществующее или фальсифицированное имя отправителя.

Исходя из указанных выше условий Договора, ООО «СМС Трафик» могло влиять на рассылку Сообщений с целью предотвращения нарушения законодательства о рекламе. Вместе с тем, ООО «СМС Трафик» не предпринято всех возможных мер для предотвращения такого правонарушения.

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рекламы: «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, [www.renault.ru](http://www.renault.ru)», изучив принятые ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик» на себя обязательства посредством заключения рассматриваемого договора, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей осуществлялось как ООО «Постер Уан» посредством формирования и отправки смс-сообщения через личный кабинет, доступ к которому обществу предоставлен в соответствии с Договором, так и ООО «СМС Трафик» посредством дальнейшей передачи данного сообщения по сетям электросвязи.

ООО «Постер Уан» (адрес: 127051, г. Москва, Малая Сухаревская пл., д. 6, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Федеральной налоговой службы № 2 по г. Москве 23.01.2003 за основным государственным регистрационным номером 1037702002887 ИНН 7702342294, КПП 770201001.

ООО «СМС Трафик» (адрес: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр. 7) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 03.04.2012 за основным государственным регистрационным номером 1057746117384, ИНН 7705642257, КПП 771001001.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателями оспариваемой рекламы являются ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик».

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

При этом согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно обращению физического лица, своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

В материалы дела № 3-18-142/77-13 документы, подтверждающие наличие такого согласия, ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик» не представлены.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик» информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, подавшей обращение в Московское УФАС России, на получение рекламы, ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик» не представлено.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, распространение рекламы о товарах ООО «Постер Уан», на номер телефона (...) 10.12.2012 в 12.01, с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Таким образом, установлено нарушение ООО «Постер Уан» и ООО «СМС Трафик» части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Между тем, распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы осуществлено 10.12.2012.

Срок давности привлечения к административной ответственности за вмененное правонарушение установлен частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и составляет один год с момента нарушения Закона о рекламе. Таким образом, установлено, что возбуждение дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невозможно в связи с истечением срока истечения срока привлечения к административной ответственности 10.12.2013.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 ненадлежащим распространение рекламы 10.12.2012 в 12.01 на номер телефона(...) от отправителя «Renault» следующего содержания: «Выгодные цены в Renault Service до 31 декабря! Тормозная система, амортизаторы, АКБ, щетки, диски. 8-800-2008080, www.renault.ru», в связи с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Постер Уан» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «СМС Трафик» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии (....)

Члены Комиссии (....)

(....)

(....)