

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «12» ноября 2014 г

Решение в полном объеме изготовлено «25» ноября 2014 г.  
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело N 121/14 возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рассмотрев дело №121/14 в отношении ООО «Юплэй» (ИНН 5906101776, юридический адрес: 453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д. 1, корп. А) по факту рассылки смс-сообщений:

25.02.2014 г. в 16.10 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Качественные услуги сантехника и электрика...»;

04.03.2014 г. в 10.01 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Тюльпаны оптом (российские)...», с признаками нарушения:

- 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,

в отсутствии представителей:

заявитель – гражданин <...> - не явились (уведомлены надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Юплэй» - не явился (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление гражданина «...» (вх. № 796э от 26.02.2014 г.) и гражданина «...» (вх. № 911 от 4.03.2014 г.) по факту распространения на номера заявителей «...» и «...» sms-сообщения рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

25.02.2014 г. в 16.10 ч. на телефонный номер заявителя «...» с номера sms-центра «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Качественные услуги сантехника и электрика...»;

04.03.2014 г. в 10.01 ч. на телефонный номер заявителя «...» с номера sms-центра «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Тюльпаны оптом (российские)...».

В соответствии с п.1 ст.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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- 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 излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной

радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Кроме того, в письме Федеральной антимонопольной службы от 19.05.2006 N АК/7654 указано, что требования в п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространяются в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

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

Согласно ответу ОАО «Ростелеком» (вх. № 1320Э от 28.03.2014 г., № 3466 от 9.04.2014 г.), указывалось, что телефонный номер «...» является номером центра коротких сообщений (SMS-центром). Данный номер записан на SIM-картах всех абонентов подвижной радиотелефонной (сотовой) связи Макрорегионального филиала «Урал» ОАО «Ростелеком». Информация об этом номере размещена в открытых источниках, в том числе на официальном сайте Макрорегионального филиала «Урал» ОАО «Ростелеком» в сети Интернет по ссылке:

<http://www.perm.rt.ru/mobile/service/SMSandMMS>.

Номер закреплен за SMS-центром в качестве так называемого «Глобального Заголовка» (Global Title) в соответствии с техническим паспортом сети (IR 21).

Данный номер используется для обмена служебными сообщениями в GSM-сети, а также для возможности отправки абонентами SMS-сообщений через SMS-центр. Глобальный заголовок SMS-центра присутствует во всех SMS-сообщениях, прошедших обработку данным SMS-центром. Его наличие в детализации вызовов абонента подтверждает лишь факт того, что данное конкретное сообщение данного конкретного абонента было обработано одним из SMS-центров ОАО «Ростелеком». При этом сам SMS-центр не является генератором (отправителем) каких-либо SMS-сообщений.

Таким образом, непосредственно с номера SMS-центра «...» SMS-сообщения не отправляются, номер используется исключительно:

а) для получения абонентами (только сети конкретного Оператора)

возможности отправить SMS-сообщение, в этом случае номер SMS-центра (Global Title) прописывается на SIM-карте абонента (есть возможность изменить через телефон, однако при таком изменении SMS-сообщения с телефона уходить не будут);

б) для обмена служебными сообщениями с коммутационным оборудованием сети подвижной сотовой связи. В каждом SMS-сообщении содержится служебная информация, невидимая для абонента, но идентифицируемая оборудованием, которое обслуживает сеть (коммутаторы, SMS-центр, биллинг).

Перечисленная служебная информация имеет множество параметров, в том числе и номер SMS-центра, через который прошло данное сообщение. При этом через SMS-центр ОАО «Ростелеком» отправлять сообщения могут и абоненты ОАО «Ростелеком», и контент-провайдеры, подключенные к SMS-центру ОАО «Ростелеком» по специальному протоколу. Абоненты других сетей всегда работают через свой собственный SMS-центр (даже если они находятся в роуминге в сети ОАО «Ростелеком»).

Между ОАО «Ростелеком» и ООО «Юплэй» заключен договор об оказании услуг подвижной связи №«...» от 20.11.2013 с выделением, в частности, номеров «...», «...». Контактные данные ООО «Юплэй»: ИНН 5906101776, 614107, г.Пермь, ул.Тургенева, д.33А-1, генеральный директор «...». ООО «Юплэй» владеет информацией об отправке SMS-сообщений 25.02.2014 и 04.03.2014.

Кроме того, по данным Федерального агентства связи номера «рекламодателей»: в коде ABC (383), т. «...», указанный в тексте сообщения от 25.02.2014; «...»; в коде ABC (383), т. «...», указанные в тексте сообщения от 04.03.2014, входят в ресурс нумерации который использует оператор Мобильные ТелеСистемы, регион Новосибирск (Новосибирская область [http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum/](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/)).

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Юплэй» (ИНН 5906101776).

На рассмотрение дела представитель ООО «Юплэй» не явился, отзыв не представил.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признаётся ненадлежащей (п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе»). Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию:

- распространенную 25.02.2014 г. в 16.10 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра «...» следующего содержания:

«Качественные услуги сантехника и электрика...»;

- распространенную 04.03.2014 г. в 10.01 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра «...» следующего содержания:

«Тюльпаны оптом (российские)...», с использованием подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей рекламой,

а ООО «Юплэй» (ИНН 5906101776, юридический адрес: 453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д. 1, корп. Л) нарушившим требования:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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.

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

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

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

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

ПРЕДПИСАНИЕ № 1  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 ноября 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 25 ноября 2014 г. по делу № 121/14 о признании ненадлежащей рекламы:

распространенной 25.02.2014 г. в 16.10 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра «...» следующего содержания:

«Качественные услуги сантехника и электрика...», с использованием подвижной радиотелефонной связи, а ООО «Юплэй» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Юплэй» (ИНН 5906101776, юридический адрес: 453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д. 1, корп. Л) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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,

в том числе рекламы, указанной выше.

2. ООО «Юплэй» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 17 декабря 2014 г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ Е.А. Скоп

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина

## ПРЕДПИСАНИЕ №2

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 ноября 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 25 ноября 2014 г. по делу № 121/14 о признании ненадлежащей рекламы:

распространенной 25.02.2014 г. в 16.10 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра «...» следующего содержания:

«Качественные услуги сантехника и электрика...»;

04.03.2014 г. в 10.01 ч. на телефонный номер заявителя «...» с использованием номера смс-центра номера « ... » поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Тюльпаны оптом (российские)...» с использованием подвижной радиотелефонной связи, а ООО «Юплэй» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Юплэй» (ИНН 5906101776, юридический адрес: 453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д. 1, корп. А) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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,

в том числе рекламы, указанной выше.

2. ООО «Юплэй» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 17 декабря 2014

Г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ Е.А. Скоп

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина