

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №83

Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2013г.

Решение изготовлено в полном объеме «23» декабря 2013г.
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И. В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело №83 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщений в августе 2013г., в том числе следующего содержания:

1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 15:48:44, 12.08.2013г.;

2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:42:14, 13.08.2013г.;

3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...». vkuspirogi.ru" Время доставки: 14:43:25, 16.08.2013г.;

с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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 распространённой 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,

в присутствии:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской

области поступило заявление (входящий №6873 от 27.08.2013г.) от гражданина «...» по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при рассылке SMS-сообщений на номер «...» :

1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 15:48:44, 12.08.2013г.;

2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:42:14, 13.08.2013г.;

3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...». vkuspirogi.ru" Время доставки: 14:43:25, 16.08.2013г.;

4) "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов. Подарки. Подробности у оператора. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:49:22, 19.08.2013г.

Понятие рекламы приведено в статье 3 Закона о рекламе - 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 (товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В ходе расследования, проводимого Новосибирским УФАС России установлено, что отправка SMS-сообщения производилась с номера «...», находящегося в номерной емкости ОАО «Вымпел-Коммуникации» и являющегося номером СМС-центра.

Согласно данным ОАО «Вымпел-Коммуникации», вх. 8139 от 08.10.2013, отправителем сообщений является ООО «ИнфоСМС», ИНН 5405414440, г. Новосибирск, ул. Стофато, д.10., с которым у Оператора заключен Договор № 47844147 от 13.05.2013. В соответствии с пунктом 1.1 Договора, Оператор оказывает услуги связи «Билайн», а Абонент (ООО «ИнфоСМС») оплачивает на условиях договора оказанные услуги связи.

Согласно дополнительному соглашению №1 к договору, «Услуга» - услуга оператора по приему, обработке и передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента к Пользователю; «Пользователь»- абонент сети сотовой радиотелефонной связи Оператора, принадлежащий к одному из регионов, указанных в Приложении 4.

Согласно Приложению № 2 к дополнительному соглашению, сервисом, предоставляемым Абонентом Пользователям, является СМС-рассылка для бизнеса.

Согласно ответу ООО «ИнфоСМС», данная компания предоставляет возможность

юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, физическим лицам производить sms рассылку по абонентам, давшим предварительное согласие на получение sms. Рассылка производится по средствам web-интерфейса, где клиент компании самостоятельно загружает телефонную базу, составляет текст для sms рассылки и запускает её.

Как указывает ООО «ИнфоСМС», следующие сообщения:

- 1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: " на номер «...» 12.08.2013г.;
- 2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: " на номер «...» 13.08.2013г.;
- 3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...». vkuspirogi.ru" на номер «...» 16.08.2013г.;
- 4) "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов. Подарки. Подробности у оператора. «...», www.vkuspirogi.ru" на номер «...» 19.08.2013г.

были отправлены через сервис ООО «ИнфоСМС» из кабинета, зарегистрированного на юридическое лицо ООО «Правда» (ИНН 5406565392, 630099, г.Новосибирск, ул.Советская, 18) по договору №133 от 22.06.2011. ООО «Правда», как указывает ООО «ИнфоСМС», представило в адрес ООО «ИнфоСМС» скан формы согласия (анкета гостя службы доставки «Вкусные пироги»), данного от имени иного лица «...», дата рождения: «...». Данное лицо, по сведениям, сообщенным заявителем на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 20.12.2013г., заявителю не известно. Номер телефона им никому не передавался.

При этом согласно имеющемуся в материалах дела договору от 14.08.2009, номер <...> на который поступали SMS-сообщения, выделен оператором ЗАО «Кемеровская мобильная связь» абоненту «...»

Таким образом, представленные материалы нельзя рассматривать как надлежащее согласие абонента – владельца абонентского номера «...», обязательное наличие которого установлено требованиями ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Согласно ч.1 ст. 18 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.

Как следует из заявления, согласия на получения SMS-рассылки рекламного

характера заявитель не давал. Распространенная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Также на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС заявитель сообщил, что после получения SMS-сообщений 12.08.2013г., 13.08.2013г., им был совершен звонок по указанному в SMS-сообщениях номеру телефона – «...». Заявителю на требование об исключении его телефонного номера из списка SMS-рассылки, сообщили об удовлетворении данного требования. При этом 19.08.2013г. на телефонный номер заявителя «...» поступило сообщение: "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов. Подарки. Подробности у оператора. «...»6, www.vkuspirogi.ru". Таким образом, фактически телефонный номер из списка SMS-рассылки удален не был.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе»).

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

На основании вышеизложенного, рекламодателем является ООО «Правда» (ИНН 5406565392, юр. адрес: 630099, г.Новосибирск, ул.Советская, 18; факт. адрес: 630073, г. Новосибирск, пр. К. Маркса, д.47/2, офис 729).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предлагаю возбудить производство по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 ненадлежащей рекламу, поступившую на абонентский номер «...» в виде SMS-сообщений следующего содержания:

1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 15:48:44, 12.08.2013г.;

2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:42:14, 13.08.2013г.;

3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...». vkuspirogi.ru" Время доставки: 14:43:25, 16.08.2013г.;

4) "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов.

Подарки. Подробности у оператора.«...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки:
10:49:22, 19.08.2013г.,

а ООО «Правда» (ИНН 5406565392, юр. адрес: 630099, г.Новосибирск, ул.Советская, 18; факт. адрес: 630073, г. Новосибирск, пр. К. Маркса, д.47/2, офис 729)
нарушившим требования ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Правда» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Выдать ООО «ИнфоСМС» (ИНН 5405414440) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"23" декабря 2013 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И. В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от "23" декабря 2013 г. по делу №83 о признании ненадлежащей рекламы:

1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 15:48:44, 12.08.2013г.;

2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности

у операторов или на сайте. 2«...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:42:14, 13.08.2013г.;

3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...», vkuspirogi.ru" Время доставки: 14:43:25, 16.08.2013г.;

4) "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов. Подарки. Подробности у оператора. «...», www.vkuspirogi.ru" Время доставки: 10:49:22, 19.08.2013г.,

распространенной в августе 2013г. путем рассылки SMS-сообщений 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. ООО «Правда» (ИНН 5406565392, юр. адрес: 630099, г.Новосибирск, ул.Советская, 18; факт. адрес: 630073, г. Новосибирск, пр. К. Маркса, д.47/2, офис 729) в 5-дневный 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 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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.

2. ООО «Правда» (ИНН 5406565392, юр. адрес: 630099, г.Новосибирск, ул.Советская, 18; факт. адрес: 630073, г. Новосибирск, пр. К. Маркса, д.47/2, офис 729) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 24 января 2014г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

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

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"23" декабря 2013 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И. В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от "23" декабря 2013 г. по делу №83 о признании ненадлежащей рекламы:

1) "Бесплатная доставка горячих пирогов по Советскому району. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogі.ru" Время доставки: 15:48:44, 12.08.2013г.;

2) "Акция. При заказе любого пирога, мини-пирог "Рыбный" в подарок. Подробности у операторов или на сайте. «...», www.vkuspirogі.ru" Время доставки: 10:42:14, 13.08.2013г.;

3) "Не стой у печи, закажи пироги. Подарки. Подробности у оператора.«...», vkuspirogі.ru" Время доставки: 14:43:25, 16.08.2013г.;

4) "Доставка горячих пирогов для жителей академгородка и ближайших районов. Подарки. Подробности у оператора. «...», www.vkuspirogі.ru" Время доставки: 10:49:22, 19.08.2013г.,

распространенной в августе 2013г. путем рассылки SMS-сообщений 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. ООО «ИнфоСМС» (ИНН 5405414440, г. Новосибирск, ул. Стофато, д.10; почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Гоголя, 47/1, кв.7) в 5-дневный 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 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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.

2. ООО «ИнфоСМС» (ИНН 5405414440, г. Новосибирск, ул. Стофато, д.10; почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Гоголя, 47/1, кв.7) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 24 января 2014г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

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