

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 101

«24» февраля 2015 г.

Изготовлено в полном объеме «27» февраля 2015 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «...»,

рассмотрев дело № 101, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя «...», по факту рассылки 03.12.2013 г., в 13:23 на телефонный номер заявителя («...») SMS-сообщения с нежелательной рекламой, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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 отсутствии представителей:

- заявителя – <...> – (не явился, уведомлен надлежащим образом);
- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП «...» (не явился, уведомлен надлежащим образом);
- заинтересованного лица: ОАО «МТТ» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 121 от 10.01.2014 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения с нежелательной рекламой, с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Из заявления следует, что заявителю пришло следующее sms-сообщение:

от: KredClub,

Sms-центр: «...»,

Дата и время: 03.12.2013 г., 13:23,

Текст: «Кредит до 500000р без справок под 20%,платеж по 18000р.Звоните «...».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

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 сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе». Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации номер sms-центра отправителя sms-сообщения закреплен за ОАО "СМАРТС" (ИНН 6311008571).

Согласно сведениям, представленным ОАО "СМАРТС", данная организация предоставила ООО «А1 Системс» возможность отправлять sms-сообщения через sms-центр, на основании договора № «...» от 29.07.2010 г. ООО «А1 Системс», в свою очередь, на основании договора № «...» от 26.07.2010 г., предоставило возможность отправлять sms-сообщения ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – ОАО «МТТ»; ИНН 7705017253; ОГРН 1027739006261), 109147, г.Москва, ул. Марксистская, д. 22).

В соответствии с информацией, представленной ОАО «МТТ» (вх. № 4507 от 30.04.2014 г.), отправителем указанного sms-сообщения является ИП «...», с которой ОАО «МТТ» заключило договор № «...» от 26.11.2013 г.

В соответствии с указанным договором, заказчик (ИП «...») несет полную ответственность за содержание исходящих sms-сообщений. В соответствии с п. 4.2 Договора заказчику была предоставлена возможность самостоятельной отправки sms-сообщений с использованием sms-центра ОАО «МТТ». Согласно п. 3.1.2 Договора заказчик обязался получать от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией заказчика согласие на получение сообщений. В соответствии с п. 4.5 Договора, заказчик обязался использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации абонентам, давшим согласие на ее получение.

В соответствии с п. 7.5 договора, Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем sms-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактированием, заканчивая отправкой Абонентам, а является лишь техническим каналом для передачи Заказчиком sms-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение sms-сообщений и их содержание в полном объеме несет заказчик.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения является ИП «...»

ОАО «МТТ» представило в адрес Новосибирского УФАС следующие документы: копию договора № «...» от 26.11.2013 г.; копию акта выполненных работ по договору «...» от 26.11.2013 г.; копию платежного документа по договору «...» от 26.11.2013 г.

Также ОАО «МТТ» представило сведения, согласно которым в соответствии с п. 3.4.3 Договора № «...» от 26.11.2013 г. оказание услуг Заказчику – ИП «...» приостановлено с 03.12.2013 г.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «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 путем рассылки sms-сообщения на номер заявителя «...», следующего содержания:

«Кредит до 500000р без справок под 20%, платеж по 18000р. Звоните «...» (буквенный идентификатор отправителя: «KredClub»; время доставки: 03.12.2013г., 13:23, SMS-центр: «...»), ненадлежащей рекламой,

а индивидуального предпринимателя «...», нарушившей ч.1 ст. 18 Закона «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. Не выдавать ИП «...» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Руководствуясь статьей 24.5 Кодекса об административных правонарушениях,

не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России в связи с истечением срока привлечения к административной ответственности.

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