

РЕШЕНИЕ

29 декабря 2014 г.

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

- 1..... – руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
- 2..... – начальник отдела контроля рекламы и
финансовых рынков, член Комиссии;
3. – специалист-эксперт отдела контроля товарных
рынков Саратовского УФАС России, член
Комиссии,

рассмотрев дело № 17-14р по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», возбужденное по заявлению (вх. № 316 от 07.02.2014)..... о получении им на номерСМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«Только в ресторанах «Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля – «Фестиваль филадельфий"! Подробности на сайте www.yaposhha.spb.ru и в ресторанах Япоша.» поступившее 06.02.2014 в 14:30 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. №316 от 07.02.2014) о получении им на номер СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«Только в ресторанах "Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля - «Фестиваль филадельфий»! Подробности на сайте www.yaposhha.spb.ru и в ресторанах Япоша.» поступившее 06.02.2014 в 14:30.

Данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что, по мнению....., содержит признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему

территориальному органу возбудить (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Из заявления (вх. №316 от 07.02.2014) следует, что является абонентом ОАО «ВымпелКом» (далее также – Оператор).

ОАО «ВымпелКом» в своих письменных пояснениях (вх. №2066 от 14.04.2014) указывает, что СМС-сообщение, поступившее на номер....., с указанными в качестве номера отправителя цифровым идентификатором «+.....» - от 06.02.2014 отправлено в 14:30 с помощью смс-центра с абонентским номером +7, который входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «Ростелеком» (Пермский край).

07.04.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 17-14р в отношении ОАО «Ростелеком» по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела № 17-14р ОАО «Ростелеком» представлены письменные пояснения (вх. №2985 от 26.05.2014) из которых следует, что между ОАО «Ростелеком» заключен договор № 410-12 от 27.02.2012 с контент-провайдером ООО «Армада». В соответствии с условиями данного договора (п.п. 2.1, 3.1.1. – 3.1.4.), ОАО «Ростелеком» обеспечивает техническую возможность отправки Пользователям СМС-сообщений, а ООО «Армада» обязано при осуществлении отправки обеспечить соблюдение норма действующего законодательства о рекламе и наличие согласия Пользователей на получение СМС-сообщений.

Так же из письменных пояснений (вх. №2985 от 26.05.2014) ОАО «Ростелеком» следует, что между ОАО «Ростелеком» и ООО «Юплэй» заключен договор об оказании услуг подвижной связи № 6074430 от 20.11.2013 с выделением, в частности, указанного номера (+7 992 200 2972).

Определением об отложении рассмотрения дела № 17-14р от 26.06.2014 ООО «Армада» было привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Также производство по делу приостановилось в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением о возобновлении рассмотрения дела № 17-14р от 26.11.2014 ООО «Юплэй» было привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 17-14р ООО «Армада» представлены пояснения (вх. №4490 от 29.12.2014) из которых следует, что между ООО «Армада» и ООО «Юплэй» заключен договор об оказании услуг № 128/2012 от 01.05.2012. Согласно данному договору (п.2.1), Исполнитель (ООО «Армада») собственными силами и с

привлечением Оператора обеспечивает Заказчику (ООО «Юплэй») техническую возможность осуществления с использованием Оборудования Заказчика отправки Пользователям СМС-сообщений, а Заказчик оплачивает оказанные услуги согласно условиям настоящего Договора.

Так же из пояснений видно, что возможность направления ООО «Юплэй» СМС-сообщения, является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплэй». Указанный ряд последовательных сделок позволяет ООО «Юплэй» с использованием его окончательного оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания, определять адресатов и отправку СМС-сообщений определенным им адресатам с использованием сетей подвижной радиотелефонной связи, в том числе ОАО «Ростелеком». Таким образом, единственным лицом в данной последовательности договорных отношений, имеющим возможность формировать содержание рекламного сообщения, определять его адресатов и отправлять, а также предпринимать меры, направленные на соблюдение законодательства о рекламе, является ООО «Юплэй».

В силу [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с [п. 7 ст. 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Исходя из условий договора №128/2012 от 01.05.2012 и норм права непосредственное доведение рекламного СМС-сообщения с текстом: «Только в ресторанах «Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля – «Фестиваль филадельфий"! Подробности на сайте www.yaposhaspb.ru и в ресторанах Япоша.» до абонента Зема А.С. осуществляло ООО «Юплэй». Таким образом, ООО «Юплэй», являясь рекламодателем указанного выше рекламного СМС-сообщения и не получив предварительное согласие.....на получение рекламы, допустило нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Нарушение рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия отмечает, что на момент рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Только в ресторанах «Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля – «Фестиваль филадельфий"! Подробности на сайте www.yaposhha.spb.ru и в ресторанах Япоша.», распространенную 06.02.2014 в 14:30 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента с номером +....., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Юплэй» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО«Юплэй».

Резолютивная часть решения оглашена 29 декабря 2014. Решение изготовлено в полном объеме 20 января 2015. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

29 декабря 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

- 1..... - руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
- 2..... - начальник отдела контроля рекламы и
финансовых рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии;
- 3..... - специалист-эксперт отдела контроля товарных
рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии,

на основании своего решения от 29.12.2014 по делу № 17-14р о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «Юплэй» 06.02.2014 в 14:30 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +....., следующего содержания:

- «Только в ресторанах «Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля – «Фестиваль филадельфий"! Подробности на сайте www.yaposhaspb.ru и в ресторанах Япоша.»

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Юплэй» (453116, республика Башкортостан, г.Стрелитамак, ул.Глинки, д.1, стр.Л) в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2010 № 38-ФЗ "О рекламе", а именно: прекратить распространение рекламы следующего содержания:

- «Только в ресторанах «Япоша»: ролл Филадельфия фреш – 99 руб! С 1 февраля – «Фестиваль филадельфий"! Подробности на сайте www.yaposhaspb.ru и в

ресторанах Япоша.»), без предварительного согласия абонента +.....

2. ООО «Юплэй» (453116, республика Башкортостан, г.Стрелитамак, ул.Глилки, д.1, стр.А) в срок до 20.05.2015 представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации 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 статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии:

.....

.....