

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 85/15

Резолютивная часть решения оглашена «11» ноября 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме «23» ноября 2015 г. г.
Новосибирск

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

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 85/15, возбужденное по факту рассылки на телефонный номер заявителя SMS-сообщения, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в отсутствие:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Техинком» (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица в материалах дела отсутствуют),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <...> (вх. № 2742э от 20.04.2015 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения, с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Из заявления следует, что заявителю пришло sms-сообщение следующего содержания:

от: «...»,

дата и время: 18.04.2015, 12:29,

текст: «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения. «...»»,

без предварительного согласия.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона «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.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - 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 смс-сообщения закреплен за АО «СМАРТС-Самара». Согласно ответу на запрос, полученному от АО «СМАРТС-Самара», Приказом Госкомсвязи РФ от 25.05.1998 № 90 "О координирующих операторах сетей стандарта GSM-900" утверждено "Положение о координирующих операторах федеральной сети сотовой подвижной связи стандарта GSM-900" (далее Положение) и назначены координирующие операторы по укрупнённым регионам, которые определены в приказе от 22.07.1997 № 94 "О выделении кодов сетей подвижной связи для сетей стандарта GSM".

Вышеуказанным приказом по Поволжскому региону координирующим оператором был назначен оператор сотовой связи стандарта GSM-900 на территории Самарской области АО "СМАРТС-Самара".

В целях выполнения возложенных задач и функций координирующий оператор выделяет из закрепленного за ним номерного ресурса оператору укрупненного региона технологические номера для нумерации их устройств. Операторы укрупнённого региона самостоятельны в своей деятельности, осуществляют предоставление услуг связи на основании Устава, имеющихся лицензий и заключаемых договоров. При этом услуги связи, оказываемые оператором укрупнённого региона посредством своих устройств, в сети координирующего оператора определяются по номеру, выделенному такому оператору координирующим оператором и закрепленному за устройством.

Так как АО "СМАРТС-Самара" является координирующим оператором, то согласно технической документации номер «...» был закреплен за СМС-центром

ЗАО "Шупашкар-GSM" (428003, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Ярославская, д.29, офис 309).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России в адрес ЗАО «Шупашкар-GSM», ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» представило информацию (вх. № 5533 от 16.06.2015г.), согласно которой номер отправителя рассматриваемого смс-сообщения «...» принадлежит ООО «Техинком» (ИНН 5904247650, юридический адрес: 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д.9), на основании договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 05.03.2015г.

Согласно указанному Договору (п.2.16) Абонент обязуется не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов(или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущерб Оператора.

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

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «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 на номер абонента «...» смс-сообщения следующего содержания:

от отправителя: «...»,

sms-центр: «...»,

дата и время: 18.04.2015, 12:29,

текст: «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения. «...»»,

ненадлежащей рекламой,

а ООО «Техинком» (ИНН 5904247650, юридический адрес: 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д.9) нарушившим 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. Выдать ООО «Техинком» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 1-85/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» ноября 2015 г.

г.Новосибирск

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

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «23» ноября 2015 г. по делу № 85/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 18.04.2015, в 12:29 через sms-центр «...» на телефонный номер заявителя «...» от отправителя с номером «...», ненадлежащей рекламой,

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Техинком» (ИНН 5904247650, юридический адрес: 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д.9) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- 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, 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 информацию, отправленную на абонентский номер «...» следующего содержания: «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения. «...»».

2. ООО «Техинком» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «18» декабря 2015г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф 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.