

Ш.Б.М.

ул. Колхозный пер., ..

г. Самара, 443030

ИП Манюхину Д.В.

пр-т Культуры, д...

г. Санкт-Петербург, 194291

ИП Манюхину Д.В.

ул. Фридриха Энгельса, д.75,
стр.21, г. Москва, 105082

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11039-14/8

06 июля 2015г.

г. Самара

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

Председатель Комиссии - Баженов А.Р.,

Члены Комиссии – Макридина И.А.,

Симонова Т.А.,

рассмотрев дело №11039-14/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 24.10.2014г. в 12:09 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., смс-

сообщения рекламного характера следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +7-902-370-85-80),

В ОТСУТСТВИИ:

заявителя – Шовдры Б.М. (443030, г. Самара, ул. Колхозный переулок, 2-95) (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сервисом отслеживания корреспонденции почты России);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Манюхина Д.В. (194291, г. Санкт-Петербург, пр-т Культуры, д. 6, бл.1, кв. 47) (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сервисом отслеживания корреспонденции почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1020-гр от 29.10.2014г.) гр. Шовдры Б.М., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -902-374-75-59 (оператор связи ОАО «СМАРТС»), зарегистрированный за гр. Шовдрой Б.М. 24.10.2014г. в 12:09 поступило смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +7-902-370-85-80).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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 следует из текста заявления гр. Шовдры Б.М., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ОАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, из которых следует, что на основании договора № 01-02-02-

262 от 29.07.2010 представило ООО «А1 Системс» возможность отправлять смс-сообщения через смс-центр. Согласно п. 5.4 данного договора ООО «А1 Системс» несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

26.12.2014г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «А1 Системс».

В ходе рассмотрения дела было установлено, что в рамках заключенных между ОАО «СМАРТС» и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс-сообщения Абонентам лично, так как по предварительно заключенному договору № 617- systl от 01.11.2013г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщения предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами.

номер <...> -902-381-83-02 присвоен ИП Манюхину по договору №5-мтк от 26.12.2013, в рамках данного договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщения абоненту +7-902-374-75-59 следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги».

В соответствии с п. 4.2 Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п. 4.3 Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п. 4.4 Договора заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает смс-сообщения абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений.

ИП Манюхин Д.В. является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 24.10.2014г. 12:09 следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги».
2. Копией договора №01-02-02-262/88- systl от 29.07.2010г., заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «А1 Системс».
3. Копией договора № 617- systl от 01.11.2013г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ООО «А1 Системс».
4. Копией договора № 5-мтк от 26.12.2013г., заключенного между ИП Манюхиным Д.В. и ООО «Мостелеком».

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела по всем известным адресам. Однако, документов в адрес Самарского УФАС России не представило и на рассмотрение дела не явилось.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги», распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги», распространенная ИП Манюхиным Д.В. на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ИП Манюхину Д.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение

части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

На основании вышеизложенного и руководствуясь 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 в форме смс-сообщения: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +7-902-370-85-80), распространенную ИП Манюхиным на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Манюхину Д.В. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Резолютивная часть решения оглашена 24 июня 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 06 июля 2015г.

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

Председатель Комиссии

А.Р. Баженов

Члены Комиссии

И.А. Макридина

Т.А. Симонова