

ул. Дачная, д. 2, корп. 2,

04.09.2014 № 13615/04-01 г. Самара, 443013

ООО «Система платежей»

ул. Пархоменко, д.133/1,

г. Уфа, 450006

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/72-13

«22» августа 2014 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л. Ю., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/72-13 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение,

УСТАНОВИЛА:

ОАО «СМАРТС», ООО «Система платежей», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим

10.10.2013 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Дешево! Машина подъедет в течение 10 минут! Такси 74-44-44» 27.08.2013 г. в 09.07 с номера +7-902-370-85-81 на номер <...> без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ОАО «СМАРТС», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам такси, формирование и поддержание интереса к данному виду услуг и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Факт получения заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией звонков и соответствующим скриншотом, представленных данным лицом.

ОАО «Смартс» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 18970 от 26.11.2013) указало, что компания ОАО «Смартс» провела расследование по факту отправки рекламных смс-сообщений, в ходе которого установлено, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ООО «Система платежей».

ОАО «Смартс» представило договор № 01-02-04-105 от 01.02.2013, заключенный с ООО «Система платежей».

Согласно данному договору ОАО «Смартс» именуется исполнителем, ООО «Система платежей» заказчиком.

В пункте 2.1 договора указано, что исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставлять услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса исполнителя, заказчик обязуется услуги принять и оплатить. Далее в пункте 2.2 указано, что в рамках услуг исполнитель обязуется обеспечить круглосуточное функционирование своего комплекса для получения sms-сообщений через комплекс заказчика и совместный с заказчиком информационный канал и отправки sms-сообщений абонентам.

Комплексом является в соответствии пунктом 1.2 данного договора совокупность аппаратно-программных средств, установленных и действующих на территории каждой из сторон и используемых для выполнения условий данного договора.

Кроме того, в пояснениях ОАО «Смартс» указано, что в рамках предоставления услуг по данному договору организывает партнеру доступ к оборудованию sms-центра по smpp-протоколу, далее информационную sms-рассылку осуществляет заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных sms-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы заказчика ОАО «Смартс» не известен.

В соответствии с пунктом 3.2.2 договора № 01-02-04-105 от 01.02.2013 заказчик ООО «Система платежей» обязан не использовать свой комплекс и комплекс исполнителя для передачи sms-спама, заказчик рассылает sms-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных sms-сообщений.

Согласно пункта 5.4 данного договора в связи с тем, что исполнитель ОАО «Смартс» не является создателем (изготовителем) и распространителем sms-сообщений, начиная с момента подготовки текста sms-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой sms-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение sms-сообщений и их содержание в полном объеме несет заказчик ООО «Система платежей».

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Система платежей».

Таким образом, ООО «Система платежей» как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в

соответствии с пунктами 4, 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Дешево! Машина подъедет в течение 10 минут! Такси 74-44-44», поступившую 27.08.2013 г. в 09.07 с номера +7-902-370-85-81 на номер <...> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Система платежей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «04» сентября 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии: Л. Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина

ООО «Система платежей»

ул. Пархоменко, д.133/1,

04.09.2014 № 13616/04-01 г. Уфа, 450006

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/72-13

22 августа 2014 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «22» августа 2014 г. по делу № 04-01/72-13 о признании ненадлежащей рекламы услуг такси посредством рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Система платежей», адрес места нахождения: 450006, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1 в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Система платежей», адрес места нахождения: 450006, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 12 октября 2014 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – 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 И. Г. Паутов

Члены Комиссии Л.Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина