

РЕШЕНИЕ

02 августа 2011г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7280-11/8, возбужденное по заявлению Е. Е.И. по признакам нарушения ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера о бухгалтерских услугах организации, без предварительного согласия абонента

в присутствии представителей:

заявителя – Е. Е.И. (443090, г. Самара, ул. Советской Армии, 168, 14) на рассмотрении дела отсутствовала (уведомлена о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается уведомлением №44309932393469 о вручении письма Почты России, о причинах неявки не сообщила);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представители ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» (юр. адрес: 443011, г. Самара, Московское шоссе, 228, 10, факт. адрес: 443041, г. Самара, ул. Красноармейская, 72) на рассмотрении дела отсутствовали (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается уведомлением №44309932393446 о вручении письма Почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Самарского УФАС России поступило заявление гр. Е. Екатерины Игоревны (443090, г. Самара, ул. Советской Армии, 168, 14) (исх. б/н от 12.01.2011г. / вх.№ 19 от 24.01.2011г.) согласно которому, на номер телефона заявителя поступают смс-сообщения рекламного характера без получения на то согласия гражданина. Как указывает заявительница: «...ряд фирм, которым я давала согласие на рассылку, мне известен. Те что указаны в списке (Приложение 1) согласие от меня точно не получали.

При обращении в компании письменно по электронной почте, я не получаю ответов. При обращении по телефонам, указанным в смс, меня уверяют, что рассылкой их компания не занимается, ссылаясь на происки конкурентов, а сама рассылка продолжается. При обращении к сотовому оператору (переписка приведена дополнительно) мне посоветовали обратиться в правоохранительные органы, но к сожалению, не готовы предоставить мне справку с распечатанными смс, подтверждающую мои слова. ...в связи с тем, что рассылка принимает все более навязчивый характер, я прошу проверить все компании, указанные в списке и обязать их к ответственности за нарушение закона о рекламе...».

К заявлению (исх. б/н от 12.01.2011г. / вх.№ 19 от 24.01.2011г.) приложены тексты смс-сообщений, направленные заявительнице на номер сотового телефона, о чем свидетельствуют материалы дела №7280-11/8.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 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.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Самарским УФАС России в целях установления лиц, направивших смс-сообщения гражданину был осуществлен запрос информации в адрес ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (исх.№790/8 от 31.01.2011г.) и ОАО «СМАРТС» (исх.№877/8 от 03.02.2011г.).

В ответ на данные запросы были представлены ответы:

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представило информацию (исх.б/н от 10.02.2011г. / вх.№655-з от 14.02.2011г.) о том, что сообщения от абонента «Vita» было отправлено с номера +79023700105, от абонента «Crazy Park» с номеров +7908700901, +79023700101, от абонента «Aprigi» с номеров +79029839997, +79023700101, +79023708297, от абонента «3020302» с номеров +73469139000, +79023700104. Названные абонентские номера не входят в ресурс нумерации, выделенный ОАО «МТС». Договора с данными абонентами на оказание услуг по распространению смс-сообщений рекламного характера ОАО «МТС» не заключало.

ОАО «СМАРТС» представило информацию (исх.№1-163 от 11.02.2011г. / вх.№741-з от 21.02.2011г.): «...компания ОАО «СМАРТС» провела расследование по вопросу отправки рекламных смс-сообщений. По представленной в письме информации, факт отправки рекламных смс-сообщений абоненту +7-.....15 из сети ОАО «СМАРТС» выявлен не был, тексты указанных сообщений в базе данных не обнаружены. Указанные абонентские номера не принадлежат номерным диапазонам ГК «СМАРТС», за исключением номера +7902-371-05-35, по детализации которого факт отправки рекламного смс-сообщения от

данного абонента так же не зафиксирован...».

Оператором сотовой связи смс-центров +79023710535 (смс-центр №1), +79023700105 (смс-центр №2), +79023700101 (смс-центр №3), +79023708297 (смс-центр №4), +79023700104 (смс-центр №5) через который осуществлялась смс-рассылка является ОАО «СМАРТС».

В письменных объяснениях ОАО «СМАРТС» (исх.№02-655 от 14.04.2011г. / вх.№2117-з от 15.04.2011г.) указано, что номера +79023700105 (смс-центр №2), +79023700101 (смс-центр №3) и +79023700104 (смс-центр №5) закреплены за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM»; номер +79023708297 (смс-центр №4) закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM». По факту распространения смс-сообщений рекламного характера с номеров телефонов закрепленных за ЗАО «Астрахань-GSM» и ЗАО «Ярославль-GSM», Комиссией Самарского УФАС России были возбуждены отдельные дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Кроме того, в письменных объяснениях ОАО «СМАРТС» указано: «...номер <...> ОАО «СМАРТС» был предоставлен во исполнение условий абонентского договора №1-470585 на предоставление услуг связи, заключенного с ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» ...смс-рассылка рекламного характера посредством смс-центра и с участием ОАО «СМАРТС» не производилась...».

Согласно договору №470585 на предоставление услуг связи, представленному ОАО «СМАРТС», Абонент юридическое лицо — ООО КБЦ «Бизнес-Гарант», юридический адрес организации — 443011, г. Самара, Московское шоссе, 228, 10, получил договор на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи, sim-карту с необходимыми кодами, тарифный план и условия обслуживания. В соответствии с приложением к данному договору ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» выделен ряд номеров телефонов, в том числе номер <...> , с которого Заявителю была осуществлена смс-рассылка рекламного характера.

Комиссией Самарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, в адрес ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» - 443011, г. Самара, Московское шоссе, 228, 10, указанный в договоре №470585 на предоставление услуг связи была направлена корреспонденция. Однако, в адрес Управления был осуществлен возврат письма, с пометкой на конверте «Выбытие адресата», в связи с чем Самарским УФАС России был осуществлен запрос в УФНС по Самарской области (исх.№5778/8 от 20.05.2011г.) о предоставлении информации по данному Обществу.

Согласно ответу УФНС по Самарской области (исх.№ 13-17/12567 от 30.05.2011г. / вх. №3285-з от 01.06.2011г.) и приложенной к нему копии ЕГРЮЛ — Общество с ограниченной ответственностью Консультационно-бухгалтерский центр «Бизнес-Гарант» ИНН: 6319711112, является действующим, юридический адрес: г. Самара, Московское шоссе, 228, оф. 10, руководитель Общества — Генеральный директор Руднев Илья

Владимирович, основной вид деятельности - деятельность в области бухгалтерского учета и аудита.

Кроме того, по результатам телефонного звонка сотрудников отдела контроля рекламного законодательства по номерам телефонов - 271-05-35, 372-00-70, указанных в тексте смс-рекламы и в выписке из ЕГРЮЛ был установлен адрес фактического осуществления деятельности Общества — г. Самара, ул. Красноармейская, д. 72.

По обоим адресам в адрес ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» была направлена корреспонденция, уведомляющая о времени и месте рассмотрения дела №7280-11/8. Письмо направленное по юридическому адресу - г. Самара, Московское шоссе, 228, оф. 10 было возвращено в Управление, с пометкой Почты России - «Адресат по данному адресу не числится». Письмо, направленное по адресу фактического осуществления Обществом деятельности было доставлено, что подтверждается уведомлением №44309932393446 о вручении письма Почты России.

В адрес Самарского УФАС России поступили письменные пояснения директора ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» — (исх. б/н б/д / вх.№4445-з от 19.07.2011г.), согласно которым: «...относительно рассылки рекламных сообщений поясняю, что являясь директором ООО КБЦ «Бизнес-Гарант», никаких хозяйственных отношений с гр. Е.Е.И. не вел, с ней лично знаком не был. Обществом никаких договоров на организацию рекламных смс-рассылок не заключалось. Телефонный номер «+79023710535», с которого производилась рассылка мне не знаком...».

С данными доводами ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» нельзя согласиться по следующим основаниям:

- смс-сообщение «Бух-ое обл-ие ИП и ООО, сдача отчетов через интернет 271-05-35» поступило в адрес Заявителя с номера телефона «+79023710535» 05 октября 2010г. в 11:41. Номер телефона «+79023710535» по договору №470585 на предоставление услуг связи выделен ОАО «СМАРТС» ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» ИНН: 6319711112;
- текст рекламного смс-сообщения привлекает потребителя к бухгалтерским услугам; согласно выписке из ЕГРЮЛ, представленном в адрес Самарского УФАС России УФНС по Самарской области (исх.№ 13-17/12567 от 30.05.2011г. / вх.№3285-з от 01.06.2011г.) основным видом деятельности Общества с ограниченной ответственностью Консультационно-бухгалтерского центра «Бизнес-Гарант» является деятельность в области бухгалтерского учета и аудита;
- по номеру телефона, указанному в тексте смс-сообщения — 271-05-35 отвечают специалисты ООО КБЦ «Бизнес-Гарант».

Обстоятельства, указанные выше, подтверждают факт того, что ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы,

то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы, а так же осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Документального подтверждения о наличии у ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» согласия Абонента Емельяновой Е.И. на получение смс-рассылки рекламного характера в материалы дела №7280-11/8 не представлены.

Распространенная в адрес Емельяновой Е.И. информация подпадает под понятие «реклама» определенное статьей 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ. Реклама – это 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Таким образом, смс-сообщение рекламного характера, следующего содержания: «Бух-ое обл-ие ИП и ООО, сдача отчетов через интернет 271-05-35» нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку данное сообщение было направлено в адрес Заявителя без получения предварительного согласия.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в силу части 7 статьи 38 указанного закона возложена на рекламораспространителя.

Подтверждение прекращения распространения ненадлежащей рекламы, в адрес Самарского УФАС России представлено не было. В целях пресечения распространения ненадлежащей рекламы антимонопольный орган вправе выдавать субъектам рекламной деятельности предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, 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 ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» распространенную по средством смс-сообщений, следующего содержания: услугами

такси, следующего содержания: «Бух-ое обл-ие ИП и ООО, сдача отчетов через интернет 271-05-35», распространенную без предварительного согласия абонента (адресата), в том числе распространенную без получения предварительного согласия адресата Емельяновой Е.И., поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО КБЦ «Бизнес-Гарант» 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 19 июля 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 02 августа 2011г.

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