

Резолютивная часть решения  
объявлена 30 января 2015 года,  
решение в полном объеме  
изготовлено 3 февраля 2015 года

г. Чита

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

председатель Комиссии – руководитель управления;

члены Комиссии:

главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

рассмотрев дело № 12 по признакам нарушения ООО «Ай Би Эй Групп» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В УФАС России по Забайкальскому краю обратился Гражданин с заявлением о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно <...> на абонентский номер заявителя, поступило смс-сообщение следующего содержания: «<...>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама - это информация, распространяемая 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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, указанная выше информация, направленная посредством смс-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси и способствует продвижению обозначенных услуг на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Указанная выше реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Указанное смс-сообщение поступило с телефонного номера <...>. Из материалов дела следует, что указанное сообщение поступило с смс-центра <...>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации

Федерального агентства связи, телефонные номера <...> и <...> относятся к оператору связи «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем», Самарская область.

Определением от 30 мая 2014 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 12 в отношении ОАО «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (ОАО «СМАРТС»).

ОАО «СМАРТС» было представлено письменное пояснение по запросу УФАС России по Забайкальскому краю.

Из указанных пояснений, следует, что ОАО «СМАРТС» в рамках предоставления услуг по Договору <...> организовало ООО «Ай Би Эй Групп» доступ к оборудованию SMS – центра по smpp-протоколу. Согласно протоколу SMPP взаимодействия SMS – центра как номер отправителя, так и номер получателя задается ООО «Ай Би Эй Групп» самостоятельно.

ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию SMS – центра по smpp - протоколу не выделяя определенного номера смс – центра.

ОАО «СМАРТС» представлена документация подтверждающая отправку смс сообщения указанного выше на номер <...> с номера <...>.

На заседании Комиссии Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, установлено, что материалами дела № 12 подтверждается, что действия ОАО «СМАРТС» не содержат признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Из материалов дела следует, что рекламораспространителем является ООО «Ай Би Эй Групп».

ООО «Ай Би Эй Групп» было признано лицом действия которого содержат признаки нарушения требований Закона о рекламе. Рассмотрение дела №12 в отношении ОАО «СМАРТС» прекращено.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

На основании части 1 статьи 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.

В соответствии с заявлением Гражданина он согласия на получение указанной выше рекламы не давал.

ООО «Ай Би Эй Групп» не представлено надлежаще оформленное согласие заявителя на получение указанной выше рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Ай Би Эй Групп».

Указанная выше реклама была направлена посредством смс сообщения

абоненту без предварительного согласия.

Таким образом, действия ООО «Ай Би Эй Групп» по направлению смс рекламы заявителю содержат нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, изучив имеющиеся материалы дела, пришла к выводу, что ООО «Ай Би Эй Групп» <...> – являясь рекламодателем указанной выше рекламы, имело возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 36, 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую по сетям электросвязи без предварительного согласия на получение рекламы на абонентский номер <...> следующего содержания: «<...>», т.к. данная реклама нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Признать ООО «Ай Би Эй Групп» <...> нарушившим части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать ООО «Ай Би Эй Групп» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: