

РЕШЕНИЕ

«10» апреля 2014 года

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Скоп Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №34, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (далее – ООО «Кама Телеком»; ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; адрес по договору: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) по факту рассылки 14.11.2013 г. на номер абонента-заявителя sms-сообщений рекламного характера 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, 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 присутствии:

- заявителя – физического лица – (не явился; уведомлен надлежащим образом);
- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «Кама Телеком» (не явился; уведомлен надлежащим образом);
- представителя заинтересованного лица - ОАО «СМАРТС» (не явился; уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. №3551э, №3571э от 28.11.2013 г., №3589э от 29.11.2013 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» следующих sms-сообщений:

1) «Мобильный дисконт Сот. телеф и цифр. техника по низким ценам «...» (согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 27.11.2013 г. в 12:10 ч. с номера sms-центра «...»;

2) «Ковры оптом, И в розницу. ВСЕГДА Низкие цены! Тел. «...» (согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 28.11.2013 г. в 11:10 ч. с номера sms-центра «...»;

3) «Перевод любых документов, текстов. Нотариальное заверение. «...» (согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 28.11.2013 г. в 14:45 ч. с номера sms-центра «...».

Информация, содержащаяся в данных сообщениях, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: 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.

Законом о рекламе в ч. 1 ст. 18 установлено, что 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.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение указанного sms-сообщения.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей (п.4 ст.3 Закона о рекламе). Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

Указанные в детализации абонента-заявителя номера sms-центров «...» в соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации закреплены за оператором связи ОАО «СМАРТС» (ИНН 6311008571; 443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, корп. 2).

В соответствии с пояснениями ОАО «СМАРТС» (вх.№347 от 20.01.2014 г.) отправителем рассматриваемых sms-сообщений является Общество с ограниченной ответственностью «Кама Телеком», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен Договор № «...» от 24.04.2013 г.

В рамках предоставления услуг по данному договору ОАО «СМАРТС»

(Исполнитель) организывает ООО «Кама Телеком» (Заказчик) 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. 3.2.3. Договора должны дать согласие на получении информационных sms-сообщений.

Под комплексом Заказчика понимается совокупность аппаратно-программных средств Заказчика, позволяющих формировать и отправлять sms-сообщения абонентам с использованием услуг Исполнителя, отслеживать их статус, а также получать от Исполнителя информацию, связанную с оказанием услуг (п. 1.3. Договора).

Под комплексом Исполнителя, в свою очередь, понимается совокупность аппаратно-программных средств Исполнителя, обеспечивающих конвертирование телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки sms-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи (п. 1.2. Договора).

Доступ Заказчику к комплексу Исполнителя осуществляется в следующем порядке:

Заказчик производит предоплату услуг в размере стоимости пакета в соответствии с Приложением № 2 к Договору на основании счета. Далее Заказчик направляет Заявку на подключение к комплексу Исполнителя по форме Приложения № 5 к Договору. Для идентификации Заказчика комплексом Исполнителя Заказчику присваиваются индивидуальный пароль и системный ID.

Так ОАО «СМАРТС» в адрес Новосибирского УФАС России были представлены запрошенные платежные документы, в том числе платежное поручение №7 от 08.11.2013г., подтверждающее авансовый платеж за передачу sms-сообщений ООО «Кама Телеком» по счету №1199 от 08.11.2013 г. Также ОАО «СМАРТС» представлены копии лог-файлов, подтверждающие отправку рассматриваемых sms-сообщений на номер абонента-заявителя 27 и 28 ноября 2013 г.

В соответствии с п. 3.2.2. Договора Заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя для организации СПАМА (рассылки абонентам sms-сообщений рекламного и/или иного содержания, которая осуществлена без предварительного согласия (разрешения) абонентов, которым она адресована, или заведомо вводящая абонентов в заблуждение относительно характера этих sms-сообщений или их отправителя – п. 1.7. Договора).

Как установлено п. 5.9. Договора всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством, за ненадлежащее или незаконное распространение sms-сообщений, отправленных с комплекса Заказчика, их содержание и присваиваемый адрес отправителя, в полном объеме несет Заказчик.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «Кама Телеком».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе, и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

РЕШИЛА:

Признать информацию, следующего содержания:

«Мобильный дисконт Сот. телеф и цифр. техникапо низким ценам «...», распространенную 27.11.2013 г. в 12:10 ч. путем рассылки sms-сообщения на абонентский номер «...»,

«Ковры оптом, И в розницу. ВСЕГДА Низкие цены! Тел. «...» распространенную 28.11.2013 г. в 11:10 ч. путем рассылки sms-сообщения на абонентский номер «...», а также

«Перевод любых документов, текстов. Нотариальное заверение. «...», распространенную 28.11.2013 г. в 14:45 ч. так же путем рассылки sms-сообщения на абонентский номер «...», ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (далее – ООО «Кама Телеком»; ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; адрес по договору: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) 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, 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 «Кама Телеком» 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 РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «24» апреля 2014 г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

24 апреля 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Скоп Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы

на основании своего решения от 24 апреля 2014 г. по делу № 34 о признании информации, распространенной путем рассылки 27 и 28 ноября 2014 г. на абонентский номер «...» следующих sms-сообщений:

«Мобильный дисконт Сот. телеф и цифр. техникапо низким ценам «...»,

«Ковры оптом, И в розницу. ВСЕГДА Низкие цены! Тел. «...»,

«Перевод любых документов, текстов. Нотариальное заверение. «...»,

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. Обществу с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (далее - ООО «Кама Телеком»; ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; адрес по договору: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) 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 следующего содержания: Мобильный дисконт Сот. телеф и цифр. техникапо низким ценам «...», «Ковры оптом, И в розницу. ВСЕГДА Низкие цены! Тел. «...», «Перевод любых документов, текстов. Нотариальное заверение. «...».

2. ООО «Кама Телеком» в срок 2 июня 2014 года представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

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.