

РЕШЕНИЕ

«27» февраля 2014 года
Новосибирск

г.

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

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

рассмотрев дело №92, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бизнес СМС КД» (далее – ООО «Бизнес СМС КД»; ИНН 0276147762; ОГРН 1130280023354; юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17В, оф. 46) по факту рассылки на телефонный номер «...» sms-сообщений рекламного характера с признаками нарушения:

- ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 «Бизнес СМС КД» (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя заинтересованного лица - ОАО «СМАРТС» (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя заинтересованного лица – ЗАО «СМАРТС-Уфа» (не явился; уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№7607 от 18.09.2013 г.), переданное Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу, по факту рассылки на указанный в заявлении номер телефона «...») sms-сообщений с нежелательной рекламой от различных

организаций с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В частности, заявителем были получены следующие сообщения:

«Нужны деньги? 1 млн.р. на бизнес без залога Поможем быстро «...»». Согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 04.07.2013 г. в 11:00 ч. с номера «...», согласно изображению с экрана мобильного телефона абонента-заявителя sms-сообщение пришло 04.07.13 г. в 08:00. Также в sms-сообщении указан номер отправителя «...»;

«СМС реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! «...»». Согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 27.06.2013 г. в 12:38 ч. с номера «...», согласно изображению с экрана мобильного телефона абонента-заявителя sms-сообщение пришло 27.06.13 г. в 09:38. Буквенный идентификатор отправителя – smsTornado;

«НОВИНКА! Поездка ВСЕГО 100 рублей по микрорайону! Такси «...»». Согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 26.06.2013 г. в 15:26 ч. с номера «...», согласно изображению с экрана мобильного телефона абонента-заявителя sms-сообщение пришло 26.06.13 г. в 12:26. Буквенный идентификатор отправителя – TaxNovoSib;

Такси «Пятиминутка» подача машины – 5 минут + 50р. Звони «...»». Согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 21.05.2013 г. в 10:26 ч. с номера «...», согласно изображению с экрана мобильного телефона абонента-заявителя sms-сообщение пришло 21.05.13 г. в 07:26. Буквенный идентификатор отправителя – TaxNovoSib.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение указанных sms-сообщений.

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 с использованием любых средств.

Номера, отраженные в детализации абонента-заявителя, относятся к номерной емкости оператора связи ОАО «СМАРТС».

Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (вх.№9012 от 06.11.13 г.) рассматриваемые сообщения были отправлены ООО «Бизнес СМС КД», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен Договор № «...»

В рамках исполнения услуг по Договору «...», как поясняет ОАО «СМАРТС», оператор организует партнеру доступ к оборудованию СМС-центра по smpp-протоколу. Далее 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. К ответу оператора приложен Договор № «...» Исполнителем по указанному договору является ЗАО «СМАРТС-Уфа».

Согласно пункта 5.4 договора, Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. Все поступившие от абонентов заявления на отказ от получения информационных sms-сообщений перенаправляются Заказчику с требованием о прекращении распространения sms-сообщений на их номера, в противном случае на основании п.5.7 договора Исполнитель имеет право приостановить предоставление услуг.

В подтверждение оказанных услуг по Договору «...» ОАО «СМАРТС» были представлены платежные документы, подтверждающие оплату ООО «Бизнес СМС КД» услуг по договору, и акты оказанных услуг, подписанные сторонами.

Таким образом, рекламодателем рекламных сообщений является ООО «Бизнес СМС КД».

Вместе с тем, ООО «Бизнес СМС КД» согласие абонента-заявителя на получение на номер «...» рассматриваемых sms-сообщений не было представлено.

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:

1. Признать распространенную путем рассылки sms-сообщений на номер

«...»информацию, следующего содержания:

«Нужны деньги? 1 млн.р. на бизнес без залога Поможем быстро «...»»

(от 04.07.2013 г. в 11:00 ч.);

«СМС реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! «...»» (от 27.06.2013 г. в 12:38 ч.);

«НОВИНКА! Поездка ВСЕГО 100 рублей по микрорайону! Такси «...»» (от 26.06.2013 г. в 15:26 ч.);

«Такси «Пятиминутка» подача машины – 5 минут + 50р. Звони «...»» (от 21.05.2013 г. в 10:26 ч.), ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «Бизнес СМС КД» (далее – ООО «Бизнес СМС КД»; ИНН 0276147762; ОГРН 1130280023354; юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17В, оф. 46) 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ООО «Бизнес СМС КД» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с устранением нарушения.

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 «14» марта 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

14 марта 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: Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы

на основании своего решения от 14 марта 2014 г. по делу №92 о признании распространенной путем рассылки sms-сообщений на номер «...» информации, следующего содержания:

«Нужны деньги? 1 млн.р. на бизнес без залога Поможем быстро «...»»

(от 04.07.2013 г. в 11:00 ч.);

«СМС реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! «...»» (от 27.06.2013 г. в 12:38 ч.);

«НОВИНКА! Поездка ВСЕГО 100 рублей по микрорайону! Такси «...»» (от 26.06.2013 г. в 15:26 ч.);

«Такси «Пятиминутка» подача машины – 5 минут + 50р. Звони «...»» (от 21.05.2013 г. в 10:26 ч.),

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 «Бизнес СМС КД» (далее – ООО «Бизнес СМС КД»; ИНН 0276147762; ОГРН 1130280023354; юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17В, оф. 46) 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:

Нужны деньги? 1 млн.р. на бизнес без залога Поможем быстро «...»»;

«СМС реклама Бизнеса! Гарантированное УВЕЛИЧЕНИЕ ПРОДАЖ! «...»»;

«НОВИНКА! Поездка ВСЕГО 100 рублей по микрорайону! Такси «...»»; «Такси «Пятиминутка» подача машины – 5 минут + 50р. Звони «...»».

2. ООО «Бизнес СМС КД» в двадцатидневный срок с момента получения предписания 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.