

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 39/15

Резолютивная часть решения оглашена «21» июля 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме «29» июля 2015 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «...», рассмотрев дело № 39/15, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670; адрес: 394000, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33), по факту рассылки на номер заявителя +7«...» sms-сообщения следующего содержания:

от: +79020982879,

sms-центр: +79029900003,

дата и время: 01.09.2014г., 04:11:02 ч.,

текст: «Вы можете получить до 500 т.р. под 20% годовых без залога. 89618748697»,

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 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 отсутствии представителей:

- заявителя – физического лица – не явился, уведомлен надлежащим образом;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Инкор Девелопмент» – не явился, сведения об уведомлении общества в материалах дела отсутствуют,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 5828э, 5829э от 09.12.2014 г.) согласно которому на номер заявителя +7«...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

от: +79020982879,

sms-центр: +79029900003,

дата и время: 01.09.2014г., 04:11:02 ч.,

текст: «Вы можете получить до 500 т.р. под 20% годовых без залога. 89618748697»,

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра +79029900003, через который было отправлено рассматриваемое

сообщение, принадлежит ЗАО «Волгоград-GSM». Согласно сведениям, представленным ЗАО «Волгоград-GSM» (вх. № 1033 от 06.02.2015г.), телефонный номер <...> принадлежит абоненту ЗАО «Волгоград-GSM» ООО «А1 Системс» (ИНН 7703678459). Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № 2779785 от 01.12.2012 г. и дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012 г. на предоставление услуги «SMS-контакт».

Согласно сведениям, представленным ООО «А1 Системс» (вх. № 1025э от 05.03.2015 г.), в рамках договора № 617-syst1 от 01.11.2013 г. возможность отправки сообщений предоставляется ООО «Мостелеком» (ИНН 7704805621).

Номер смс-центра +79029900003 присвоен ООО «Электроник Восток» (ИНН 7714793647) по договору между ООО «Мостелеком» и ООО «Электроник Восток» № 29-MTK от 01/01/2014.

В рамках данного договора на номер <...> «...»поступило через смс-центр +79029900003 в 04:11:02 часов 01.09.2014г. смс-сообщение следующего содержания: «Вы можете получить до 500 т.р. под 20% годовых без залога. 89618748697» (в качестве отправителя указан номер <...>).

В соответствии с пунктом 4.1 Договора, контрагенту ООО «Электроник Восток» была предоставлена возможность подключения Заказчика к SMSC Исполнителя.

Согласно пункту 4.3 Договора, Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В силу пункта 4.4 Договора, Заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение SMS сообщений.

ООО «Электроник Восток» представлены документы (вх. № 2729 от 25.03.2015г.), согласно которым ООО «Электроник Восток» предоставляет техническую платформу и услуги связи для формирования и отправки смс-сообщений третьим лицам. Рассматриваемое смс-сообщение было сформировано и передано через платформу ООО «Электроник Восток» ООО «Инкор Девелопмент» на основании договора № ЭВ-1140-14 от 16.07.2014 г. П. 3.2.1. указанного договора устанавливает обязательство ООО «Инкор Девелопмент» на получение согласия абонента до отправки сообщения. П. 5.1. Договора устанавливает, что при передаче телематических сообщений в Систему Исполнителя (ООО «Электроник Восток») Заказчик (ООО «Инкор Девелопмент») несет полную единоличную ответственность за содержание данных сообщений (текстов) и за наличие согласия Абонентов на получение соответствующих сообщений. П. 5.2. Договора устанавливает, что Заказчик (ООО «Инкор Девелопмент») обязуется отвечать на все официальные запросы государственных органов, связанные с содержанием рассылаемых им смс- или голосовых сообщений, их адресностью, наличием согласия Абонентов на

их получение - в том числе в случаях, когда такие запросы направлены Исполнителю.

Формирование базы абонентов, формирование текста смс-сообщения, инициация рассылки смс-сообщений осуществляются в рамках указанного договора ООО «Инкор Девелопмент» самостоятельно.

ООО «Электроник Восток» представило информацию, что номер абонента +7«...» был добавлен в «черный список» и больше не будет получать сообщения через соединение ООО «Электроник Восток».

Также ООО «Электроник Восток» представило в адрес Новосибирского УФАС России копию Акта № 839 от 30.09.2014г., об оплате услуг по проведению смс-рассылок за сентябрь 2014 г., подтверждающий исполнение по договору № ЭВ-1140-14 от 16.07.2014 г.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «Инкор Девелопмент».

На рассмотрение дела представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился, отзыв не представил.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщения на номер заявителя +7«...» следующего содержания:

от: +79023817783,

sms-центр: +79020980204,

дата и время: 02.07.2014г., в 20:53 ч.,

текст: «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. 88007755692»,

а ООО «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670; адрес: 394000, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33) 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 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.

2. Не выдавать ООО «Инкор Девелопмент» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

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