РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 52/15

Резолютивная часть решения оглашена «21» июля 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме «27» июля 2015 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «…», рассмотрев дело № 52/15, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Эксперт» (далее – ООО «Эксперт»; ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1), по факту рассылки на номер заявителя +7«…» sms-сообщений следующего содержания:

1) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 13.01.2015 г., 14:33,

текст: «*X-Fit: Инвестируй в себя – здоровье твой бесценный капитал! ЛУЧШИЕ УСЛОВИЯ ДО 15.01! Т.3629464*»,

2) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 22.01.2015 г., 17:46,

текст: «*До повышения цены осталось несколько дней! Успей сейчас! Фитнес-клуб X-Fit .Т. 3629464*»,

3) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:08,

текст: « *Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464*»,

4) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:09,

текст: «*Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464*»,

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 «Эксперт» – не явился, юридическое лицо уведомлено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <…> (вх. № 202э от 20.01.2015 г., № 280э от 23.01.2015 г., № 230э, 231э от 27.01.2015 г.), согласно которым на номер заявителя ... пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 13.01.2015 г., 14:33,

текст: «*X-Fit: Инвестируй в себя – здоровье твой бесценный капитал! ЛУЧШИЕ УСЛОВИЯ ДО 15.01! Т.3629464*»,

2) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 22.01.2015 г., 17:46,

текст: «*До повышения цены осталось несколько дней! Успей сейчас! Фитнес-клуб X-Fit .Т. 3629464*»,

3) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:08,

текст: « *Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464*»,

4) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:09,

текст: « *Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464*»,

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 +79037011111, через который было отправлено рассматриваемое сообщение, принадлежит ПАО «ВымпелКом» (ранее – ОАО «ВымпелКом»). Согласно сведениям, представленным ПАО «ВымпелКом» (вх. № 901 от 03.02.2015 г., № 1153 от 10.02.2015г.) отправителем (распространителем) указанных смс-сообщений, поступивших на абонентский номер <...> «…» является ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Эксперт» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № 164808835 от 18.08.2008 г., а также Дополнительное соглашение № 180808 от 18.08.2008 г., согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента (ООО «Эксперт» к Пользователям (п.1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «Эксперт» получило доступ к Интерфейсу (платформе SMS-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки SMS-сообщений через Интернет, посредством Web-интёрфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя SMS у Абонента-получателя может отображаться SMS-центр Билайн, имеющий номер <...> . Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ПАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи.

Основной функцией SMS-центра в этом случае является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки от отправителя сообщения до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ПАО «ВымпелКом».

По условиям договора Абоненту разрешалось использовать SMS-центр для рассылки SMS-сообщений в целях оказания информационно-справочных услуг, предоставляемых пользователям. Пунктом 5.2. дополнительного соглашения предусмотрено, что Абонент гарантирует, что под видом предоставляемых в рамках настоящего Дополнительного соглашения Сервисов не оказываются Сервисы не относящиеся к информационно-справочным и развлекательным (а именно медицинские услуги, страхование, услуги операторов связи, в том числе доступ в Интернет и др.).

В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения SMS-сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

В целях проверки исполнения указанных требований ПАО «ВымпелКом» запросило у ООО «Эксперт» подтвержденное документально согласие вышеуказанного абонента на получение рассматриваемых SMS-сообщений. Ответа от ООО «Эксперт» на данный момент не последовало.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1; 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2).

На рассмотрение дела представитель ООО «Эксперт» 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 на номер заявителя +7«…» следующего содержания:

1) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 13.01.2015 г., 14:33,

текст: «X-Fit: Инвестируй в себя – здоровье твой бесценный капитал! ЛУЧШИЕ УСЛОВИЯ ДО 15.01! Т.3629464»,

2) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 22.01.2015 г., 17:46,

текст: «До повышения цены осталось несколько дней! Успей сейчас! Фитнес-клуб X-Fit .Т. 3629464»,

3) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:08,

текст: « Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464»,

4) от: X-FIT,

sms-центр: +79037011111,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:09,

текст: « Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464», ненадлежащей рекламой,

а ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) 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. Выдать ООО «Эксперт» предписания 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 об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«27» июля 2015 г. г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «…», на основании своего решения от «27» июля 2015 г. по делу №52/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 13.01.2015 г., 14:33 ч., через sms-центр +79037011111, на телефонный номер заявителя +7«…» от отправителя: X-FIT,

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. ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) 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 информацию, отправленную на абонентский номер <...> «…» следующего содержания: «X-Fit: Инвестируй в себя – здоровье твой бесценный капитал! ЛУЧШИЕ УСЛОВИЯ ДО 15.01! Т.3629464».

2. ООО «Эксперт» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «20» августа 2015г.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«27» июля 2015 г. г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «…», на основании своего решения от «27» июля 2015 г. по делу №52/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 22.01.2015 г., 17:46 ч., через sms-центр +79037011111, на телефонный номер заявителя +7«…» от отправителя: X-FIT,

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. ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) 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 информацию, отправленную на абонентский номер <...> «…» следующего содержания: «До повышения цены осталось несколько дней! Успей сейчас! Фитнес-клуб X-Fit .Т. 3629464».

2. ООО «Эксперт» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «20» августа 2015г.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 3

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«27» июля 2015 г. г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «…», на основании своего решения от «27» июля 2015 г. по делу №52/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 25.01.2015 г., 14:08 ч., через sms-центр +79037011111, на телефонный номер заявителя +7«…» от отправителя: X-FIT,

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. ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) 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 информацию, отправленную на абонентский номер <...> «…» следующего содержания: « Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464».

2. ООО «Эксперт» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «20» августа 2015г.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 4

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«27» июля 2015 г. г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «…», на основании своего решения от «27» июля 2015 г. по делу №52/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 25.01.2015 г., 14:09 ч., через sms-центр +79037011111, на телефонный номер заявителя +7«…» от отправителя: X-FIT,

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. ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) 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 информацию, отправленную на абонентский номер <...> «…» следующего содержания: «Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т .3629464».

2. ООО «Эксперт» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «20» августа 2015г.

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.