

## РЕШЕНИЕ

«19» декабря 2013 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: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

рассмотрев дело № 94, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Система платежей» (далее – ООО «Система платежей»; ИНН 0278168905; юридический адрес: 450006, г. Уфа, ул. Пархоменко, 133/1; почтовый адрес: 450098, г. Уфа, проспект Октября, 132/3, офис 804) по факту распространения 19.07.2013г. в 12:47 ч. sms-сообщения рекламного характера путем рассылки sms-сообщения 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в отсутствие:

- заявителя – физического лица – (уведомлен надлежащим образом);

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «Система платежей» (уведомлено надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 7607 от 18.09.2013 г.), переданное Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу, по факту рассылки на номер заявителя «...» 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).

Как сообщает заявитель 19.07.2013 г. в 12:47 ч. на номер «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«СМС – Реклама Бизнеса Подберем базу потенциальных клиентов «...». Также в sms-сообщении указан буквенный идентификатор отправителя – smsTornado.

Вышеуказанная информация 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.

Исходя из представленной заявителем детализации, антимонопольным органом сделан запрос оператору ОАО «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (СМАРТС) об отправителе sms-сообщения указанного содержания.

Согласно ответу оператора, по предоставленной в запросе информации было установлено, что sms-сообщение было отправлено ООО «Система платежей», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № «...» от 01.02.2013 г. (ОАО «СМАРТС» - Исполнитель, ООО «Система платежей» - Заказчик).

В рамках исполнения услуг по договору № «...» от 01.02.2013 г., как поясняет оператор, ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию sms-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.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение указанного sms-сообщения. При этом оператору, через sms-центр которого прошло рассматриваемое sms-сообщение, от контрагента по договору № «...» от 01.02.2013 г. (ООО «Система платежей») согласие абонента-заявителя на получение данного sms-сообщения предоставлено не было.

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 рекламораспространитель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Закона о рекламе,

рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

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.

ОАО «СМАРТС» также были представлены запрошенные Определением о возбуждении дела №94 от 18.11.2013 г. документальные сведения об исполнении договора № «...» от 01.02.2013 г. с ООО «Система платежей»:

- счет на оплату №4396 от 31.07.2013 г. за техническое обеспечение передачи sms-сообщений в количестве «...» шт. за июль 2013 г.,

- счет-фактура №A0000004641 от 31.07.2013 г. за техническое обеспечение передачи sms-сообщений в количестве «...» шт. за июль 2013 г.;

- акт №4396 от 31.07.2013 г.

Также ОАО «СМАРТС» представлены лог-файлы, подтверждающие прохождение рассматриваемого sms-сообщения 19.07.2013 г. в 12:47 ч. на номер «...» с использованием буквенного идентификатора smsTornado.

Таким образом, рекламораспространителем рекламных сообщений является ООО «Система платежей».

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 информацию, распространяемую путем рассылки SMS-сообщений 19.07.2013 г. в 12:47 ч., следующего содержания: «СМС – Реклама Бизнеса Подберем базу потенциальных клиентов «...», ненадлежащей рекламой, в которой нарушена 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. Выдавать ООО «Система платежей» 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 и проведения административного расследования

Решение изготовлено в полном объеме «30» декабря 2013 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

30 декабря 2013 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: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы

на основании своего решения от 30 декабря 2013 г. по делу №94 о признании рекламы, распространенной путем рассылки на номер «...» 19.07.2013 г. в 12:47 ч., SMS-сообщения следующего содержания: «СМС – Реклама Бизнеса Подберем базу потенциальных клиентов «...», 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 «Система платежей» (далее - ООО «Система платежей»; ИНН 0278168905; юридический адрес: 450006, г. Уфа, ул. Пархоменко, 133/1; почтовый адрес: 450098, г. Уфа, проспект Октября, 132/3, офис 804) 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в том числе следующего содержания: «СМС – Реклама Бизнеса Подберем базу потенциальных клиентов «...».

2. ООО «Система платежей» в срок до 24 февраля 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.