

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 13/15

«04» марта 2015 г.

Изготовлено в полном объеме «04» марта 2015 г.
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: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

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

В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 13/15, возбужденное в отношении ООО «КамаТелеком» (ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), по факту рассылки на телефонные номера заявителя SMS-сообщений с нежелательной рекламой, 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 «КамаТелеком» (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- заинтересованных лиц:

- ОАО «МТС» (не явился, уведомлен надлежащим образом),
- ЗАО «Астрахань-GSM» (не явился, уведомлен надлежащим образом),
- ЗАО «Кемеровская мобильная связь» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица <... > (вх. № 5799э, 5800э, 5805э, 5806э, 5808э, 5815э от 08.12.2014 г., 5896э от 11.12.2014 г.,

5947э от 15.12.2014 г.) по факту рассылки на номера заявителя sms-сообщений с ненадлежащей рекламой, с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Из заявлений следует, что заявителю пришли sms-сообщения следующего содержания:

- На номер заявителя «...»:

1) от: «...»,

sms-центр: «...»

дата и время: 23.10.2014 08:01,

текст: «>#?Подработка-работа_на_дому..Высокий^доход...Тел::_ «...»»;

2) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 21.10.2014 11:06,

текст: «РекламаВашего.бизнеса^посмс.за20коп/смс_«...»,sms-novosibirsk.ru»;

3) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 10.10.2014 10:04

текст: « % {Компьютерный сервис на дому! «...», диагностика бесплатно!»;

4) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 09.10.2014 13:16

текст: «~_}Натяжные потолки за полцены до 16 Октября 2014 Звоните «...»,<*>»;

5) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 03.10.2014 17:05

текст: «ДОСТАВКА_АЛКОГОЛЯ_НОЧЬЮ_В_НОВОСИБИРСКЕ! «...» ЗВОНИТЕ!;!_<)>»;

6) от: «...»

sms-центр«...»

дата и время: 12.09.2014 13:56

текст: «Наличные. Без справок. «...»»,

7) от: «...»,

sms-центр: «...»

дата и время: 10.12.14 16:29,

текст: «?-До 29000р. дадим без рассмотрения и лишних вопросов! Тел. «...»},»,

- На номер заявителя «...»:

8) от: «...»,

дата и время: 01.06.14 13:45,

текст: «Компьютерный сервис. Выезд и диагностика БЕСПЛАТНО! Т. «...»»,

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 Закона «О рекламе» 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 данные sms-сообщения были отправлены посредством sms-центра, принадлежащего ЗАО

«Астрахань-GSM» г. Астрахань. В ответах на запросы, полученных от ЗАО «Астрахань-GSM», сообщается, что номер «...» принадлежит номерной ёмкости компании ЗАО "Астрахань GSM" и закреплён за SMS центром, согласно IR 21, то есть данный номер является глобальным заголовком.

Федеральный номер «...» также принадлежит номерной ёмкости компании ЗАО "Астрахань GSM" и предоставлен в пользование Абоненту - Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком», в соответствии с договором № «...», и Приложением № 2 к договору №«...»г.

Федеральный номер «...»также принадлежит номерной ёмкости компании ЗАО "Астрахань GSM" и предоставлен в пользование Абоненту - Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком», в соответствии с договором № «...». и Приложением № 2 к договору №«...»г.

Согласно условий указанных договоров на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи, Оператор (ЗАО «Астрахань-GSM») обязан осуществить подключение Абонента (ООО «КамаТелеком») к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному Абонентом.

Обязанности Оператора указаны в пунктах 2.1.- 2.5. данных договоров. Абонент вправе пользоваться по своему усмотрению предоставленными ему услугами связи в соответствии с условиями договора. Обязанности и ответственность Абонента предусмотрены договорами, в частности, согласно пункту 2.11. соответствующих договоров, Абонент несёт ответственность за использование услуг связи за совершение противоправных действий.

Согласно дополнительного соглашения № 4 от 01 июня 2014г. к договору № «...»г., федеральные номера «...»,«...»,«...» предоставлены ООО "КамаТелеком".

Согласно дополнительного соглашения № «...», к договору № «...», федеральные номера «...» и «...» предоставлены ООО "КамаТелеком".

Согласно дополнительного соглашения № 1 от 01 февраля 2014г. к договору № «...»г., федеральный номер «...»предоставлен ООО "КамаТелеком".

В рамках предоставления услуг по договору № «...», ЗАО «Астрахань GSM» организывает партнеру (ООО «КамаТелеком») доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу, далее информационную SMS-рассылку осуществляет Партнёр с помощью своего программного комплекса.

На основании договора всю ответственность за содержания SMS и базы, на которую отправляется SMS возлагается на Абонента. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы для отправки sms сообщений, Оператору ЗАО "Астрахань GSM" не известен.

ЗАО «Астрахань-GSM» сообщает, что со стороны оператора на sms-центре «...»произведена блокировка номеров заявителя: «...»,«...»на получение каких-либо рассылок.

Также ЗАО «Астрахань-GSM» представило в адрес Новосибирского УФАС России следующие документы:

копию договора № «...»;

копию договора № «...»;

копию договора № «...»;

акты выполненных работ за июнь 2014г., сентябрь 2014г., октябрь 2014г. по договору № «...»г.;

платежное поручение № «...», оплата по договору № «...»;

платежное поручение № «...», оплата по договору № «...»;

акт выполненных работ за октябрь 2014г. по договору № «...»;

приходный ордер № «...», оплата по договору № «...»;

акт выполненных работ за декабрь 2014г. по договору № «...»;

приходный ордер № «...», оплата по договору № «...».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемых сообщений является ООО «КамаТелеком».

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-сообщений на номера заявителя : «...»,«...», следующего содержания:

1) от: «...»,

sms-центр: «...»

дата и время: 23.10.2014 08:01,

текст: «>#?Подработка-работа_на.дому..Высокий^доход...Тел::_ «...»»;

2) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 21.10.2014 11:06,

текст: «РекламаВашего.бизнеса^посмс.за20коп/смс_«...»,sms-novosibirsk.ru»;

3) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 10.10.2014 10:04

текст: « %}{Компьютерный сервис на дому! «...», диагностика бесплатно!»;

4) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 09.10.2014 13:16

текст: «~_}Натяжные потолки за полцены до 16 Октября 2014 Звоните «...»,<»;

5) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 03.10.2014 17:05

текст: «ДОСТАВКА_АЛКОГОЛЯ_НОЧЬЮ_В_НОВОСИБИРСКЕ! «...»ЗВОНИТЕ!!_<»);

6) от: «...»

sms-центр: «...»

дата и время: 12.09.2014 13:56

текст: «Наличные. Без справок. «...»»,

7) от: «...»,

sms-центр: «...»

дата и время: 10.12.14 16:29,

текст: «?-До 29000р. дадим без рассмотрения и лишних вопросов! Тел. «...»},,,»,

8) от: «...»,

дата и время: 01.06.14 13:45,

текст: «Компьютерный сервис. Выезд и диагностика БЕСПЛАТНО! Т. «...»»,

ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) нарушившим ч.1 ст. 18 Федерального 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 «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с добровольным 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 об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии _____ Т.В.Лопаткина

Члены Комиссии _____ И.В.Волохина

_____ Е.А.Скоп

_____ Д.А.Былина

_____ В.Ю.Строгин