

Ш.Б.М.

ул. Колхозный пер., 2-95

г. Самара, 443030

e-mail: nadgob63@mail.ru

Генеральному директору

ООО «Юплэй»

Б.И.Н.

ул. Глинки, 1, корп. А

г. Стерлитамак, 453116

Генеральному директору

ООО «Юплэй»

Б. И.Н.

ул. Тургенева, д.33 «А», кв.1

г. Пермь, 614017

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11038-14/8

1 июля 2015г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Баженов А.Р.,

Члены Комиссии – Макридина И.А.,

Симонова Т.А,

рассмотрев дело №1 1038-14/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 25.09.2014г. в 17:46 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдры Б.М., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Здравствуйтесь! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM),

В ОТСУТСТВИИ:

заявителя – Шовдры Б.М. (443030, г. Самара, ул. Колхозный переулок, 2-95) (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается почтовым уведомлением);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Юплей» (453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д.1, корп. Л, ИНН 5906101776) (уведомлялось о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сведениями почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1020-гр от 29.10.2014г.) гр. Шовдры Б.М., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -902-374-75-59 (оператор связи ЗАО «СМАРТС»), зарегистрированный за гр. Шовдрой Б.М., 25.09.2014г. в 17:46 поступило смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Здравствуйтесь! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой без 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.

Как следует из текста заявления гр. Шовдры Б.М., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно данным реестра Российской системы и плана нумерации, ведущимся Федеральным агентством связи по исполнению государственной функции по организации работ по учету ресурса нумерации, по состоянию на 01.07.2012г. диапазон нумерации 9900000-9929999 в коде 902 выделен ЗАО «Енисей-Телеком» для предоставления услуг связи на территории Красноярского края.

Из ответа ЗАО «Енисей-Телеком» (исх. 08-01/6855 от 25.12.2014) следует, что короткое сообщение, направленное 25.09.2014 в 17:46 на номер <...> -902-374-75-59 через смс-центр +7-902-990-0003, было направлено ООО «ИНТЕК» (ранее ООО «РосТелеКонтент») на основании договора об оказании услуг № 1 от 01.05.2012г., заключенного между ООО «РосТелеКонтент» и ЗАО «Енисей-Телеком».

26.12.2014г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Интек».

ООО «Интек» представило письменные пояснения, согласно которым смс-сообщение могло быть сформировано и направлено ООО «Юплей».

Возможность направления ООО «Юплей» смс-сообщений, является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ЗАО «Енисейтелеком» и ООО «Интек», ООО «Интек» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплей», ООО «Юплей» и ООО «Юплей».

21.05.2015г. произведена замена ненадлежащего лица ООО «Интек» на надлежащее лицо ООО «Юплей».

ООО «Юплей» является рекламораспространителем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 25.09.2014г. 17:46 следующего содержания: «Здравствуйте! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM).
2. Копией договора об оказании услуг № 1 от 01.05.2012г., заключенного между ООО «Енисейтелеком» и ООО «Интек»;
3. Копией договора об оказании услуг № 128/2012 от 01.05.2015г., заключенного между ООО «Армада» и ООО «Юплей»;
4. Письменными объяснениями ООО «Интек» (вх. № 1369-з от 04.03.2015).

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела по всем известным адресам, однако, документов в адрес Самарского УФАС России не представило и на рассмотрение дела не явилось.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

В данной норме под неопределенном кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «Здравствуй! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM), распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Здравствуй! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM), распространенная ООО «Юплей» на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18

ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ООО «Юплей» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу в форме смс-сообщения: «Здравствуйте! Нашел недорогое такси приезжают быстро т. 205-04-54» (отправитель - SMSINFORM), распространенную ООО «Юплей» на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Юплей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 17 июня 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 01 июля 2015г.

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

Председатель Комиссии

А.Р. Баженов

Члены Комиссии

И.А. Макридина

Т.А. Симонова