

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «22» мая 2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено «05» июня 2014 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: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №114/14 в отношении ООО «КамаТелеком» (юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Г. Успенского, 5-32), по факту рассылки:

1) 26.02.2014 г. в 21:35 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Мастера компьютерной помощи круглосуточно...»;

- 24.02.2014 г. в 14:46 с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Ремонт компьютеров Новосибирск! Вызов 0 руб! Скидка 30 тел.: «...»;

2) 26.02.2014 г. в 11:55 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«АН «Столица» покупка, продажа квартир...»,

- 21.02.2014 г. в 11:20 с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Чудокольцо. Легкий способ сбросить вес! «...»;

3) 21.02.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Шок! Посадка 0! 20 руб./км. Поездка 1 км-20 р...»;

- 25.02.2014 г. в 13:57 sms-сообщения следующего содержания:

«Дом 90 кв.м. под ключ 1699 млн.р...»;

-04.03.2014 г. в 14:24 sms-сообщения следующего содержания:

«Помощь в получении кредита на бизнес и неотложные нужды...»;

4) 27.02.2014 г. в 19:18 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Сенсация! Любая поездка по городу 100 рублей такси «...»;

5) 19.02.2014 г. в 14:02 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Смс реклама для вашего бизнеса! 20000 смс бесплатно...»;

- 20.02.2014 г. в 09:33 sms-сообщения следующего содержания:

«Вывоз снега, фронтальный погрузчик, самосвалы...»;

- 20.02.2014 г. в 15:37 sms-сообщения следующего содержания:

«Сделаю красивый сайт для бизнеса...»;

- 28.02.2014 г. в 08:58 sms-сообщения следующего содержания:

«Светодиодные строки по лучшим ценам в России ...», с признаками нарушения:

- ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в отсутствии представителей:

заявителей - <...> - не явились (уведомлены надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «КамаТелеком» - представитель не явился (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физических лиц (вх.№ 724э, № 722э от 20.04.2014 г., №738э от 21.04.2014г., № 886э от 05.03.2014г.), (вх. № 863э, 864э от 28.02.2014г.), (вх. № 765э от 24.02.2014г., № 813э от 26.02.2014, №935э от 5.03.2014 г.), (вх. № 798э, 802э от 26.02.2014г., № 823э, 824э от 27.02.2014 г.) по факту распространения смс-сообщения рекламного, характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

1) 26.02.2014 г. в 21:35 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Мастера компьютерной помощи круглосуточно...»;

- 24.02.2014 г. в 14:46 с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Ремонт компьютеров Новосибирск! Вызов 0 руб! Скидка 30 тел.: «...»;

2) 26.02.2014 г. в 11:55 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«АН «Столица» покупка, продажа квартир...»,

- 21.02.2014 г. в 11:20 с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Чудокольцо. Легкий способ сбросить вес! «...»;

3) 21.02.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Шок! Посадка 0! 20 руб./км. Поездка 1 км-20 р...»;

- 25.02.2014 г. в 13:57 поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Дом 90 кв.м. под ключ 1699 млн.р...»;

-04.03.2014 г. в 14:24 поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Помощь в получении кредита на бизнес и неотложные нужды...»;

4) 27.02.2014 г. в 19:18 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Сенсация!Любая поездка по городу 100 рублей такси «...»;

5) 19.02.2014 г. в 14:02 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Смс реклама для вашего бизнеса! 20000 смс бесплатно...»;

- 20.02.2014 г. в 09:33 поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Вывоз снега, фронтальный погрузчик, самосвалы...»;

- 20.02.2014 г. в 15:37 поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Сделаю красивый сайт для бизнеса...»;

- 28.02.2014 г. в 08:58 поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Светодиодные строки по лучшим ценам в России ...».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Кроме того, в письме Федеральной антимонопольной службы от 19.05.2006 N АК/7654 указано, что требования в п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространяются в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование

или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указывают заявители, согласие на получение ими рассматриваемой рекламы не давалось.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно информации официального сайта Федерального агентства связи номера «...» закреплены за ЗАО «Астрахань GSM».

Как следует из пояснений ЗАО «Астрахань GSM» (вх. № 1577э от 4.04.2014 г., № 3601 от 14.04.2014 г.) рассматриваемая рекламная информация была направлена партнером Общества – ООО «Кама Телеком» на основании Договора № «...» от 01.02.2014 г., а так же Дополнительному соглашению № «...» от 01.02.2014 г., согласно которому ЗАО «Астрахань GSM» (исполнитель) организует партнеру ООО «Кама Телеком» (заказчик) доступ к оборудованию смс-центра, по протоколу, далее информационную смс-рассылку осуществляет партнер с помощью своего программного комплекса.

Согласно условиям названного договора всю ответственность за содержание смс и базы, на которую отправляются смс-сообщения, возлагается на ООО «Кама Телеком».

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Кама Телеком».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признаётся ненадлежащей (п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе»). Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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:

1) 26.02.2014 г. в 21:35 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Мастера компьютерной помощи круглосуточно...»;

- 24.02.2014 г. в 14:46 с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Ремонт компьютеров Новосибирск! Вызов 0 руб! Скидка 30 тел.: «...»;

2) 26.02.2014 г. в 11:55 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«АН «Столица» покупка, продажа квартир...»,

- 21.02.2014 г. в 11:20 с номера «...» следующего содержания:

«Чудокольцо. Легкий способ сбросить вес! «...»;

3) 21.02.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Шок! Посадка 0! 20 руб./км. Поездка 1 км-20 р...»;

- 25.02.2014 г. в 13:57 следующего содержания:

«Дом 90 кв.м. под ключ 1699 млн.р...»;

-04.03.2014 г. в 14:24 следующего содержания:

«Помощь в получении кредита на бизнес и неотложные нужды...»;

4) 27.02.2014 г. в 19:18 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Сенсация! Любая поездка по городу 100 рублей такси «...»;

5) 19.02.2014 г. в 14:02 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Смс реклама для вашего бизнеса! 20000 смс бесплатно...»;

- 20.02.2014 г. в 09:33 следующего содержания:

«Вывоз снега, фронтальный погрузчик, самосвалы...»;

- 20.02.2014 г. в 15:37 следующего содержания:

«Сделаю красивый сайт для бизнеса...»;

- 28.02.2014 г. в 08:58 следующего содержания:

«Светодиодные строки по лучшим ценам в России ...», ненадлежащей рекламой,

а ООО «КамаТелеком» (юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Г. Успенского, 5-32) нарушившим требования:

- ч.1 ст.18 ФЗ «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 «Кама Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

05 июня 2014 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: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 13 марта 2014 г. по делу № 114/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной на телефонные номера заявителей по вх. (вх.№ 724э, № 722э от 20.04.2014 г., №738э от 21.04.2014г., № 886э от 05.03.2014г., № 863э, 864э от 28.02.2014г., вх. № 765э от 24.02.2014г., № 813э от 26.02.2014, №935э от

5.03.2014 г., вх. № 798э, 802э от 26.02.2014г., № 823э, 824э от 27.02.2014 г., с использованием подвижной радиотелефонной связи, а ООО «КамаТелеком» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «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 ООО «КамаТелеком» (юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Г. Успенского, 5-32) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «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 том числе следующей рекламы распространенной:

1) 26.02.2014 г. в 21:35 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Мастера компьютерной помощи круглосуточно...»;

- 24.02.2014 г. в 14:46 с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Ремонт компьютеров Новосибирск! Вызов 0 руб! Скидка 30 тел.: «...»;

2) 26.02.2014 г. в 11:55 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«АН «Столица» покупка, продажа квартир...»,

- 21.02.2014 г. в 11:20 с номера «...» следующего содержания:

«Чудокольцо. Легкий способ сбросить вес! «...»;

3) 21.02.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Шок! Посадка 0! 20 руб./км. Поездка 1 км-20 р...»;

- 25.02.2014 г. в 13:57 sms-сообщения следующего содержания:

«Дом 90 кв.м. под ключ 1699 млн.р...»;

-04.03.2014 г. в 14:24 следующего содержания:

«Помощь в получении кредита на бизнес и неотложные нужды...»;

4) 27.02.2014 г. в 19:18 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Сенсация! Любая поездка по городу 100 рублей такси «...»;

5) 19.02.2014 г. в 14:02 на телефонный номер заявителя «...» с номера «...» следующего содержания:

«Смс реклама для вашего бизнеса! 20000 смс бесплатно...»;

- 20.02.2014 г. в 09: следующего содержания:

«Вывоз снега, фронтальный погрузчик, самосвалы...»;

- 20.02.2014 г. в 15:37 следующего содержания:

«Сделаю красивый сайт для бизнеса...»;

- 28.02.2014 г. в 08:58 следующего содержания:

«Светодиодные строки по лучшим ценам в России ...».

2. ООО «Кама Телеком» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 июня 2014 г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.