

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 73/15

Резолютивная часть решения оглашена «10» ноября 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме «23» ноября 2015 г. г.
Новосибирск

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

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 73/15, возбужденное по факту рассылки на телефонный номер заявителя 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 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 отсутствие: представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Импульс» (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица в материалах дела отсутствуют),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 2232э от 18.03.2015г., вх. № 2611 от 23.03.2015г., вх. № 2362э от 25.03.2015г., вх. № 2793 от 27.03.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которым на номер заявителя «...» пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: RUSSLAVBANK,

sms-центр +«...»

дата и время: 01.03.2015, 17:39,

текст: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 155000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно «...» или по коду 69902387на ruslavbank.ru/sp»,

2) от: Russlavbank,

sms-центр +«...»,

дата и время: 18.03.2015, 19:15,

текст: «Prodlevaem Vashe predlozhenie po kreditu: pereplata 24,8% tol'ko do 31.03!NE UPUSTITE SHANS! Podrobno «...» ili po kodu 69902387 na russlavbank.ru/sp»,

без получения предварительного согласия.

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.

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 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» они являются рекламой.

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, номер sms-центра +«...» 0 через который были отправлены рассматриваемые сообщения,

принадлежит ПАО «МТС». Согласно ответу на запрос, представленному ПАО «МТС» (вх. № 3114 от 06.04.2015 г.), номер +«...» является номером SMS-Центра ПАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...>. Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

Рассматриваемое SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ПАО «МТС» на абонентский номер «...» от ЗАО «СКЛ» (ИНН 7734198004; местонахождение: 125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37), в рамках заключенного с ним агентского договора № D140755872 от 08 декабря 2014 г.

Согласно условиям Договора ПАО «МТС» (Принципал) оказывает ЗАО «СКЛ» (Агенту) комплекс услуг по доступу Агента к SMS-центру через оборудование для оказания услуг.

Согласно сведениям, представленным ЗАО «СКЛ» (вх. № 2887э от 29.04.2015г., № 4172 от 05.05.2015г.), на абонентский номер +«...» 01.03.2015 года в 17:39 и 18.03.2015 года в 19:15 были направлены SMS-сообщения, оригинатором отправки является «RUSSLAVBANK», оригинатор принадлежит ООО «Импульс» (ИНН 7721809369, юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8).

ООО «Импульс» (Заказчик) инициировало рассылку данных SMS-сообщений на основании договора с ООО «ЭЦК» (Исполнитель) № 62/14 от 15.02.2014 года (далее - Договор), в рамках которого Заказчику предоставлен канал для самостоятельной рассылки SMS-сообщений. Вся модерация и управление SMS-рассылкой осуществлялись на стороне ООО «Импульс». ООО «ЭЦК», участвующее в цепочке передачи SMS-сообщений, не имеет возможности анализировать текстовое содержание данных SMS-сообщений.

ООО «ЭЦК» для выполнения своих обязательств по Договору использует программно-аппаратный комплекс, принадлежащий ООО «СМС Трафик», в рамках договора № 03/12 от 07.03.2012 г., заключенного с ООО «СМС Трафик».

02.11.2015г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «ЭЦК» представлены пояснения (вх. № 10080), согласно которым рассматриваемые смс-сообщения отправлялись в тестовом режиме и не тарифицировались, в связи с чем, финансовые документы не составлялись.

ЗАО «СКЛ» в рамках договора № 010413 от 01.04.2013 года, заключенного с ООО «СМС Трафик», оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС Трафик» сообщений, их обработке и отправке на SMSC Оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений.

Согласно пункту 3.2.2 Договора обязанностью ООО «Импульс» (Заказчик) является получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка Сообщений с информацией ООО «Импульс» (Заказчик), письменное согласие на получение

таких Сообщений; направить на мобильный телефон Абонента Сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную информацию ООО «Импульс» (Заказчика) (телефон или e-mail).

В соответствии с пунктом 5.3 Договора ответственность за содержание исходящих от ООО «Импульс» (Заказчик) Сообщений несет ООО «Импульс» (Заказчик). В рамках настоящего Договора ООО «ЭЦК» (Исполнитель) обеспечивает пропуск через свою Систему Сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования: в связи с этим ответственность за включение в Сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству (в том числе, высказывания экстремистского характера, ненормативная лексика, раскрытие сведений, составляющих военную, государственную и иную охраняемую законом тайну, и т.п.), возлагается на ООО «Импульс» (Заказчика).

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого сообщения является ООО «Импульс».

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «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 номер заявителя «...», следующего содержания:

1) от: RUSSLAVBANK,

sms-центр +«...»

дата и время: 01.03.2015, 17:39,

текст: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 155000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно «...» или по коду 69902387 на russlavbank.ru/sp»,

2) от: Russlavbank,

sms-центр +«...» 0,

дата и время: 18.03.2015, 19:15,

текст: «Prodlevaem Vashe predlozhenie po kreditu: pereplata 24,8% tol'ko do 31.03! NE UPUSTITE SHANS! Podrobno «...» ili po kodu 69902387 na russlavbank.ru/sp»,

ненадлежащей рекламой,

а ООО «Импульс» (ИНН 7721809369; юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8) 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 «Импульс» 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 № 1-73/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» ноября 2015 г.

г.Новосибирск

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

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «23» ноября 2015 г. по делу № 73/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 01.03.2015, в 17:39 через sms-центр «...» на телефонный номер заявителя «...» от отправителя с буквенным идентификатором RUSSLAVBANK, 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. ООО «Импульс» (ИНН 7721809369; юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8) 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 информацию, отправленную на абонентский номер «...» следующего содержания: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам одобрен кредит 155000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно «...» или по коду 69902387 на ruslavbank.ru/sp».

2. ООО «Импульс» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «18» декабря 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 № 2-73/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» ноября 2015 г.

г.Новосибирск

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

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «23» ноября 2015 г. по делу № 73/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 18.03.2015, в 19:15 через sms-центр «...» на телефонный номер заявителя «...» от отправителя с буквенным идентификатором Ruslavbank, 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. ООО «Импульс» (ИНН 7721809369; юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8) 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: «Prodlevaem Vashe predlozhenie po kreditu: pereplata 24,8% tol''ko do 31.03! NE UPUSTITE SHANS! Podrobno «...» ili po kodu 69902387 na russlavbank.ru/sp».

2. ООО «Импульс» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «18» декабря 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.