

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №122/14

«10» сентября 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: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

рассмотрев дело № 148/14, возбужденное в отношении ООО «Ру-Тех» (ИНН 5405295312; г. Новосибирск, ул. Высоковольтная, 1) по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи, с признаками нарушения:

- 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 отсутствии:

заявителя – абонента номеров «...», «...»

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Шадрин Д.С.

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления (вх.№1515э от 02.04.14г и вх. №1441э от 31.03.2014г.) по факту рассылки на номер абонента смс-сообщений с нежелательной рекламой с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В заявлении вх.№1515э от 02.04.14г. указано, что 02.04.2014г. на телефонный номер заявителя «...» в 10:53 с номера «...» поступило смс-сообщение следующего содержания: «СМС-реклама. 20 коп. за СМС и дешевле. Тел: «...»».

В заявлении вх.№ 1441э от 31.03.2014г. указано, что 28.03.14г. на телефонный номер заявителя «...» в 09:18 с номера «...» поступило смс-сообщение следующего содержания: «Деньги до 750 тыс. гарантия получения. Тел: «...»».

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 - любое излучение, 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 п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в ст. 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.

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.

Поскольку указанные смс-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования 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» они являются 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. Следовательно, данная реклама указывает на нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

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»).

Из ответа ЗАО «Волгоград-GSM» следует, что номер «...» является смс-центром ЗАО «Волгоград-GSM». Через данный смс-центр маршрутизируются смс-сообщения, направляемые абонентом ООО «А1Системс» на основании договора.

При этом, между ООО «А1Системс» и ООО «Мостелеком» существует договор согласно которому ООО «А1Системс» предоставляет ООО «Мостелеком» доступ для отправки смс-сообщений к смс-центру ООО «А1Системс».

Вместе с тем, ООО «Мостелеком» на основании договора передает ООО «Ру-Тех» техническую возможность подключения ООО «Ру-Тех» к смс-центру ООО «Мостелеком» с целью отправки смс-сообщений.

ООО «Мостелеком» представлены письма ООО «Ру-Тех» адресованные для Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области. Согласно данным письмам, ООО «Ру-Тех» систематически осуществляет распространение смс-сообщений. В случае с абонентами «...»,«...» произошла ошибка сотрудника. Данные номера ошибочно попали в базу ООО «Ру-Тех».

ООО «Ру-Тех» сообщает, что данные номера исключены из списка абонентов для дальнейших рассылок.

Исходя из вышеизложенного, есть основания считать рекламодателем ООО «Ру-Тех».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. 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, направленную по сетям электросвязи:

02.04.2014г. на телефонный номер заявителя «...» в 10:53 следующего содержания: «СМС-реклама. 20 коп. за СМС и дешевле. Тел: «...»,

28.03.14г. на телефонный номер заявителя «...» в 09:18 следующего содержания: «Деньги до 750 тыс. гарантия получения. Тел: «...»» ненадлежащей рекламой,

а ООО «Ру-Тех» (ИНН 5405295312; г. Новосибирск, ул. Высоковольтная, 1) 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. В связи с добровольным устранением нарушения не выдать ООО «Ру-Тех» (ИНН 5405295312; г. Новосибирск, ул. Высоковольтная, 1) 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «24» сентября 2014 г.

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

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ И.В. Волохина

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина