

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 20/15

Резолютивная часть решения оглашена «11» июня 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме «18» июня 2015 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «...», рассмотрев дело № 20/15, возбужденное в отношении ЗАО «Гранд Телеком» (ИНН 7722556255; адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр.9), по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения с рекламой следующего содержания:

от: «...»,

sms-центр +79023708198,

дата и время: 14.07.2014г., 10:30,

текст: «Отказали? Не беда! С нами банки скажут ДА! 363-6000»,

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 – ЗАО «Гранд Телеком» – не явился, сведения о надлежащем уведомлении общества в материалах дела отсутствуют,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <... > (вх. № 5831э от 09.12.2014 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Из заявления следует, что заявителю пришло следующее sms-сообщение:

от: «...» ,

sms-центр +79023708198 ,

дата и время: 14.07.2014г., 10:30,

текст: «Отказали? Не беда! С нами банки скажут ДА! 363-6000».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «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.

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.

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 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 Закона «О рекламе» оно является 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 сообщает заявитель, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации номер sms-центра отправителя смс-сообщений закреплен за ОАО «СМАРТС». Согласно

сведениям, представленным ОАО «СМАРТС», данный номер был закреплен за ЗАО «СМАРТС-Уфа» (г. Уфа).

В свою очередь ЗАО «СМАРТС-Уфа», сообщает, что отправка на номер «...» от отправителя « «...»» sms-сообщения с текстом «Отказали? Не беда! С нами банки скажут ДА! 363-6000» совершалась компанией ЗАО «Гранд Телеком». Компания ЗАО «СМАРТС-Уфа» не является конечным генератором sms-рассылок, а производит техническое сопровождение доставки sms-сообщений и предоставляет доступ к sms-центру ряду компаний – Заказчиков, одним из которых является ЗАО «Гранд Телеком» (вх. № 6193э от 26.12.2015г.).

Рассматриваемое sms-сообщение было отправлено ЗАО «Гранд Телеком» на основании договора № «...» от 15.10.2013 г. По условиям данного договора ЗАО «СМАРТС-Уфа» (Исполнитель) обязуется предоставлять Услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых ЗАО «Гранд Телеком» (Заказчиком) для отправки SMS-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечивать учет объема предоставляемых услуг.

Также ЗАО «СМАРТС-Уфа» были представлены следующие документы: Платежное поручение № 296 от 28.08.2014г., Акт № 387 от 31.07.2014г., Акт о зачете взаимных требований.

ЗАО «Гранд Телеком» самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов.

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

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения является ЗАО «Гранд Телеком».

На рассмотрение дела представитель ЗАО «Гранд Телеком» не явился, отзыв не представил.

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 на номер заявителя «...» следующего содержания:

от: «...» ,

sms-центр +79023708198 ,

дата и время: 14.07.2014г., 10:30,

текст: «Отказали? Не беда! С нами банки скажут ДА! 363-6000», ненадлежащей рекламой,

а ЗАО «Гранд Телеком» (ИНН 7722556255; адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр.9) 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 ЗАО «Гранд Телеком» 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 об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«18» июня 2015 г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «...», на основании своего решения от «18» июня 2015 г. по делу №20/15 о признании информации, распространенной путем рассылки 14.07.2014г., 10:30 ч., через sms-центр +79023708198, на телефонный номер заявителя «...» от отправителя «...», 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. ЗАО «Гранд Телеком» (ИНН 7722556255; адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр.9) 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: «Отказали? Не беда! С нами банки скажут ДА! 363-6000».

2. ЗАО «Гранд Телеком» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 15 июля 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.