РЕШЕНИЕ

«10» апреля 2014 года 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: Скоп Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

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

рассмотрев дело №36, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Лайм» (далее – ООО «Лайм»; ИНН 5407454656; г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104) по факту рассылки 25.11.2013 г. на номер абонента-заявителя sms-сообщения рекламного характера 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, 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 присутствии:

- заявителя – физического лица – (не явился; уведомлен надлежащим образом);

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

- представителя заинтересованного лица - ОАО «МТТ» (не явился; уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №3545э от 27.11.2013 г.) по факту рассылки на номер заявителя «…» sms-сообщения следующего содержания:

«Деньги частным лицам и бизнесу до 3 млн. Без залога! Тел: «…»».

Согласно детализации абонента-заявителя данное sms-сообщение пришло 25.11.2013 г. в 10:56:20 ч. с номера sms-центра «…».

Информация, содержащаяся в данном сообщении, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: реклама – это 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.

Законом о рекламе в ч. 1 ст. 18 установлено, что 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.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение указанного sms-сообщения.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей (п.4 ст.3 Закона о рекламе). Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Указанный в детализации абонента-заявителя номер sms-центра «…»в соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации закреплен за оператором связи ОАО «МТТ» (ИНН 7705017253; 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 22).

В соответствии с пояснениями ОАО «МТТ» (вх.№435 от 21.01.2014 г.) отправителем рассматриваемого sms-сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «Лайм», с которым у ОАО «МТТ» заключен Договор №«…»г.

В рамках данного договора ООО «Лайм» (Заказчик) была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки sms-сообщений, которые отправлялись через sms-центр ОАО «МТТ» (Исполнитель) с номером «…».

Так, согласно п. 2.1.1. вышеуказанного договора Исполнитель предоставляет Заказчику доступ для отправки sms-сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче sms-сообщений от Заказчика к абонентам Оператора, а Заказчик производит их оплату Исполнителю в соответствии с условиями Договора.

«…»

По условиям Договора «…»Заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа (незапрошенного получателем сообщения рекламного характера - п. 1.10. Договора). Заказчик рассылает sms-сообщения только

абонентам, которые дали свое согласие на получение sms-сообщений.

Согласно «…» Договора всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством, за ненадлежащее или незаконное распространение sms-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

10.04.14 г. в адрес Новосибирского УФАС России от ОАО «МТТ» поступило Заключение по результатам служебной проверки по факту отправки рассматриваемого sms-сообщения на номер заявителя 25.11.2013 г. от 09.04.2014 г.

«…»

В рамках проверки было установлено, что все сообщения в рассылках ООО «Лайм» приходили на sms-шлюз ОАО «МТТ» с единого IP-адреса ООО «Лайм», а также с использованием данных авторизации и аутентификации ООО «Лайм».

В ходе проверки было подтверждено, что рассматриваемого sms-сообщения было отправлено абоненту-заявителю ООО «Лайм» самостоятельно.

Также ОАО «МТТ» также была предоставлена информация о приостановлении услуг ООО «Лайм».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «Лайм».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе, и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, следующего содержания:

«Деньги частным лицам и бизнесу до 3 млн. Без залога! Тел: «…»», распространенную 25.11.2013 г. в 10:56:20 ч. путем рассылки sms-сообщения на абонентский номер «…», ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «Лайм» (далее – ООО «Лайм»; ИНН 5407454656; г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104) 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, 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. Не выдать ООО «Лайм» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

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