

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №157/14

Резолютивная часть решения оглашена «15» июля 2014г.

Решение изготовлено в полном объеме «21» июля 2014г.
Новосибирск

г.

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

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

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

рассмотрев дело №157/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при рассылке на абонентский номер «...» SMS-сообщения:

- От: РЕМОНТ ОКОН; «Ремонт окон. Замена резины, продувание, регулировка, откосы. «...». Время получения 28.11.2013г., 11:06 час. SMS-центр: «...»,

в присутствии представителей:

заявителя – ... , не явился, уведомлен надлежаще;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «Лайм» (ИНН 5407454656, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступили заявления (вх. №121 от 10.01.2014г.) от гражданина ... по факту нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при рассылке на абонентский номер «...» SMS-сообщения следующего содержания:

- От: РЕМОНТ ОКОН; «Ремонт окон. Замена резины, продувание, регулировка, откосы. «...». Время получения 28.11.2013г., 11:06 час. SMS-центр: «...».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Содержащаяся в SMS-сообщении информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам такси и к соответствующим расценкам на услуги, способствует их продвижению на рынке, т.е. отвечает всем признакам определения рекламы.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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 сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

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

Согласно ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с договором № «...» от 29.07.2010, ОАО «СМАРТС» предоставило ООО "А1 Системс" возможность отправлять SMS-сообщения через SMS-центр. Согласно п.3.2 данного договора ООО "А1 Системс" несет полную ответственность за содержание исходящих SMS-сообщений. ООО "А1 Системс", в свою очередь, на основании договора № «...» от 26.07.2010 предоставило возможность отправлять SMS-сообщения ОАО "Межрегиональный ТранзитТелеком" (ИНН 7705017253, ОГРН 1027739006261, 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.22), которое и осуществило рассылку рассматриваемых SMS-сообщений.

Согласно п. 3.1.4, ОАО «МТТ» обязуется не отправлять SMS-сообщения, которые будут соответствовать определению СПАМа (- незапрошенное получателем сообщение рекламно характера).

ОАО «МТТ» представлены документы, согласно которым рассылка рассматриваемого сообщения осуществлялась ООО «Лайм» (ИНН 5407454656, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104). Согласно Договору № «...» от 02.10.2013г., ООО «Лайм» обязуется не использовать SMSC (центр передачи SMS-сообщений, часть инфраструктуры GSM ОАО «МТТ», ответственная за доставку SMS-сообщений Абонентам и от Абонентов Заказчику) и SME (внешнее аппаратно-программное приложение Заказчика, взаимодействующее с SMSC Исполнителя по протоколу SMPP и обеспечивающее прием, обработку и отправку SMS-сообщений Абоненту) для передачи СПАМа. Заказчик – ООО «Лайм» рассылает SMS-сообщения только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений. После подписания Договора, Исполнитель предоставляет Заказчику техническую возможность подключения Заказчика к SMSC Исполнителя. Следовательно, Заказчик получает возможность

самостоятельно отправлять SMS-сообщения.

В соответствии с п. 4.5 Договора, Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства РФ о рекламе. Также Заказчик рассылает SMS-сообщения только желаемые к получению адресатом. SMS-сообщения, которые адресат не изъявил желания получать признаются СПАМом.

Как сообщает оператор – ОАО «МТТ», оказание услуг Заказчику ООО «Лайм» приостановлено с 28.11.2013г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктами 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную информацию, поступившую на номер абонента «...» посредством SMS-сообщения следующего содержания:

- От: РЕМОНТ ОКОН; «Ремонт окон. Замена резины, продувание, регулировка, откосы. «...». Время получения 28.11.2013г., 11:06 час. SMS-центр: «...»,

а Общество с ограниченной ответственностью «Лайм» (ИНН 5407454656, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104), нарушившим требования ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Лайм» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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

"21" июля 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам

нарушения законодательства о рекламе в составе:

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

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

на основании своего решения от "21" июля 2014 г. по делу №157/14 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания:

- От: РЕМОНТ ОКОН; «Ремонт окон. Замена резины, продувание, регулировка, откосы. «...». Время получения 28.11.2013г., 11:06 час. SMS-центр: «...»,

распространенной путем рассылки SMS-сообщений на абонентский номер «...» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона "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 «Лайм» (ИНН 5407454656, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ленина, 9-104), в 5-дневный 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 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Лайм» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11 августа 2014г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса

Российской Федерации.