

## РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 06-03-13/09

06 сентября 2013 года  
Мурманск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия Мурманского УФАС), рассмотрев материалы дела от 15.08.2013 № 06-03-13/09 по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) по факту несанкционированной рекламной рассылки смс-сообщений на мобильный номер гражданина <Х...> следующего содержания: «Уважаемый клиент ВЕЗЕТ снизил цены. Такси приедет быстро т.318-0-318» 11.01.2013, «Реально дешево! Поездка от Окея до Морской 100 руб.! Такси 999-888» 22.12.2012, «Такси дешево. Например: от Форума до Атлантики 105р. Заказывайте 999-888» 11.01.2013, в присутствии адвоката <П...>, представляющего интересы индивидуального предпринимателя Погодина (ордер № 1069 от 06.09.2013), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило заявление гражданина <Х...> по поводу несанкционированной рекламной рассылки смс-сообщений на его мобильный телефон. Заявитель сообщает, что в период с 22 декабря по 22 февраля 2013 года на его мобильный телефон пришло восемь смс -сообщений с нежелательной рекламой.

Из заявления следует, что компании направляющие смс-сообщения ему не известны и их услугами он не пользовался. <Х...> считает, что указанная реклама нарушает статью 18 Федерального Закона «О рекламе» и просит принять меры по отношению к распространителям рекламы.

Гражданин представил с экрана своего мобильного телефона снимки смс-сообщений, а также детализацию звонков, из которых следует, что рекламные смс-сообщения приходили: 22.12.2012 в 15.58 и 11.01.2013 в 16.23 от Taxi999888.

В соответствии со статьей 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.

**рекламораспространитель** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

**объект рекламирования** - 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** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

**ненадлежащая реклама** - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи» под электросвязью понимаются - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В ходе заседания были изучены представленные материалы и заслушаны объяснения адвоката <П...>, представляющего интересы индивидуального предпринимателя Погодина, а также рассмотрено содержание рекламных смс-сообщений.

По своему содержанию смс – сообщения: *«Уважаемый клиент ВЕЗЕТ снизил цены. Такси приедет быстро т.318-0-318» 11.01.2013, «Реально дёшево! Поездка от Окея до Морской 100 руб.! Такси 999-888»2, «Такси дёшево. Например: от Форума до Атлантики 105р. Заказывайте 999-888»,* направленные по сети связи, привлекает неопределенный круг лиц к объекту рекламирования «такси «Везет», продвигает услуги пассажирских перевозок «такси «Везет» на рынке, кроме того сообщение не содержит указания на конкретного субъекта их получения, т.е. данная информация является рекламой.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России, изложенным в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624, 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.

Комиссия Мурманского УФАС определила объект рекламирования: такси «Везет».

Содержание распространенной предпринимателем информации не свидетельствует, что она предназначена конкретному физическому лицу, до

которого информация доведена (распространена) и на восприятие которого непосредственно направлена, что позволяет сделать вывод о ее предназначении для неопределенного круга лиц.

Поскольку указанные sms-сообщения были направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом о рекламе они являются рекламой.

По запросу УФАС по Мурманской области представлены документы сторонами договорных отношений ООО «ДВИЖЕНИЕ» (организация, осуществляющая пассажирские перевозки такси «Везет») и ИП Погодиным.

Согласно договору № 1/р от 21.12.2012 Исполнитель ИП Погодин обязуется определить круг абонентов для получения смс-сообщений и оказать Заказчику - ООО «ДВИЖЕНИЕ» услугу по рассылке смс-сообщений Заказчика.

Согласно акту от 21.12.2013г об оказании услуг по договору № 1/р ИП Погодин оказал услугу ООО «Движение» по отправке смс-сообщений в количестве 100 шт. Акт подписан сторонами без претензий по объему и качеству.

Индивидуальный предприниматель Погодин не представил доказательств того, что согласие на рассылку рекламных смс-сообщений абоненту номера, зарегистрированного на гражданина <Х...> было им получено.

В ходе рассмотрения дела адвокат <П...>, представляющий интересы индивидуального предпринимателя Погодина пояснил, что Погодин принял обязательства перед ООО «Движение» по рассылке смс-сообщений предполагаемым клиентам такси «Везет». Базу по рассылке смс-сообщений Погодин формировал из сети интернет, обратившись на сайт [www.smsintel.ru](http://www.smsintel.ru). На указанном сайте доводится информация по организации смс-рассылки. Погодин не ознакомившись со статьёй 18 Закона о рекламе стал действовать по указанному алгоритму сайта [www.smsintel.ru](http://www.smsintel.ru), что в результате привело к нарушению рекламного законодательства.

Со слов представителя, Погодин признает, что нарушил рекламное законодательство, раскаивается и обязуется впредь не нарушать закон.

Комиссия Мурманского УФАС, принимая во внимание, что Погодин, осуществив в рамках заключенного договора фактическое доведение рекламы до сведения потребителей, а также учитывая отсутствие в материалах дела доказательств наличия согласия абонента на получение рекламы, пришла к выводу о том, что распространенная посредством смс-сообщений информация, направленная на привлечение внимания к услугам ООО "Движение", является ненадлежащей рекламой, нарушающей требования, установленные пунктом 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение указанной нормы несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является Погодин.

Руководствуясь пунктом 2 части 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу «Уважаемый клиент ВЕЗЕТ снизил цены. Такси приедет быстро т.318-0-318» 11.01.2013, «Реально дешево! Поездка от Окея до Морской 100 руб.! Такси 999-888»<sup>2</sup>, «Такси дешево. Например: от Форума до Атлантики 105р. Закажите 999-888», распространенную по сетям электросвязи, в виде СМС-сообщений **19.10.2012**, 22.12.2012 и 11.01.2013 без предварительного согласия абонента на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать рекламораспространителем индивидуального предпринимателя Погодина, который осуществил распространение рекламы по сетям электросвязи в виде смс-сообщений без предварительного согласия на то абонентов.

3. Выдать предписание ИП Погдину о прекращении распространения рекламных СМС – сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя Погодина.

Резолютивная часть решения объявлена 06 сентября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 10 сентября 2013 года.

В соответствии со статьей 37 Закона о рекламе решение и предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-03-13/09

10 сентября 2013 года  
Мурманск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), на основании своего решения от 06.09.2013 года по делу №06-03-13/09 о признании рекламы: «Уважаемый клиент ВЕЗЕТ снизил цены. Такси приедет быстро т.318-0-318», «Реально дешево! Поездка от Окея до Морской 100 руб.! Такси 999-888», «Такси дешево. Например: от Форума до Атлантики 105р. Заказывайте 999-888», распространенной по сетям электросвязи, в виде смс-сообщений 11.01.2013 и 22.12.2012 без предварительного согласия абонента на получение рекламы ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закон « О рекламе», и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Рекламораспространителю ИП Погодину с момента получения предписания прекратить распространение рекламных смс-сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ.

2. Исполнить предписание и известить УФАС по Мурманской области до 17 сентября 2013 года.

Предписание оглашено 06.09.2013года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.