

РЕШЕНИЕ № 05-01/18/01-2014

20 июня 2014 г.

г. Салехард

Решение изготовлено в полном объеме 20 июня 2014 г.

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля закупок, торгов и антимонопольного контроля органов власти;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии:

на рассмотрение дела № 05-01/18/01-2014 законный представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Спланируй Свой Бюджет» не явился. Надлежаще извещен о месте и времени рассмотрения дела;

гражданин <...> не явился, представителя не направил

рассмотрев дело № 05-01/18/01-2014, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет» (пер. Ульяны Громовой, д. 4 «А», оф. 6Н, г. Санкт-Петербург, 191036; далее – ООО «ССБ») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", в части распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу, через ЦА ФАС России, поступило заявление гражданина <...> о распространении рекламы посредством рассылки SMS-сообщений на его номер мобильного телефона сотового оператора связи ОАО «ВымпелКом» без получения согласия гражданина.

Согласно пункту 6. [Правил](#) рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. N 508, федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Из текста заявления гражданина следует.

На его телефонный номер (<...>) 12.10.2013 г. в 18:29 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000». Данное сообщение было отправлено с помощью SMS-центра номер <...>. Отправителем данного SMS-сообщения является «master-bobr».

Из информации, представленной ОАО «ВымпелКом», следует, что вышеуказанное SMS-сообщение было зафиксировано оборудованием ОАО «ВымпелКом», как отправленное в адрес Заявителя с номера SMS-центра 8-902-370-80-85, принадлежащего к номерной емкости оператора связи Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем (регион Самарская область).

Из информации, представленной ОАО «СМАРТС», следует, что данное SMS-сообщение рекламного характера было отправлено ООО «БИФРИ», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 01-02-04-01-876 от 09.08.2012 г. В рамках предоставления услуг по вышеуказанному договору ОАО «СМАРТС» организывает ООО «БИФРИ» доступ к оборудованию SMS-центра по smpp-протоколу, далее информационную SMS-рассылку осуществляет ООО «БИФРИ» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе.

Из ответа (исх. от 24.02.2014 г. № 2402/2014-01) ООО «БИФРИ» следует, что Общество является техническим провайдером, предоставляющим своим клиентам возможность осуществления отправки SMS-сообщений через выделенные операторами сотовой связи номера и идентификатора путем заключения договоров возмездного оказания услуг.

Так, ООО «БИФРИ» заключило договор № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013 г. с ООО «Спланируй Свой Бюджет» (далее – ООО «ССБ»). На основании данного договора ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «ССБ» услуг по обработке и передаче SMS-сообщений, формируемых ООО «ССБ», до SMS-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

После заключения и во исполнение вышеуказанного договора ООО «ССБ» был выделен аккаунт на сайте www.smsdirect.ru, администратором которого является ООО «БИФРИ», в результате чего ООО «ССБ» получило возможность посредством вышеуказанного сайта производить со своего оборудования SMS-рассылку путем ручного набора SMS-сообщений и номеров абонентов, в том числе, направлять SMS-сообщения с любым текстом конкретным абонентам на конкретные телефонные номера. При этом, в соответствии с дополнительным соглашением № 2 к Договору ООО «ССБ» был выделен логин «rscb2» для доступа к Сайту и отправки SMS-сообщений. Кроме того, ООО «ССБ» получило возможность отправки SMS-сообщений посредством подключения оборудования ООО «ССБ» к оборудованию ООО «БИФРИ» по протоколу SMPP (дополнительное соглашение № 1 к Договору).

Данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «БИФРИ» подтверждается факт отправки ООО «ССБ» 12.10.2013 г. в 19 часов 25 минут 47 секунд SMS-сообщения с текстом: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» абоненту с номером <...> посредством соединения

с оборудованием ООО «БИФРИ».

Часть 1 статьи 18 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» 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, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно [пункту 1 статьи 3](#) Федерального 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.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Ответственность за нарушение [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе", согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, возложена на рекламодателя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе: «рекламодатель» - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что SMS-сообщение с текстом: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» абоненту с номером <...> посредством соединения с оборудованием ООО «БИФРИ» отправлено ООО «ССБ».

На основании вышеизложенного Комиссия квалифицирует действия ООО «ССБ» нарушающими Часть 1 статьи 18 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе», в части распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей рекламой.

Согласно ст. 38 Закона о рекламе нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

Руководствуясь ч.ч. 1 и 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона № 38-ФЗ «О

рекламе» и в соответствии с п. 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет», распространенную посредством SMS-сообщения с текстом: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", в части распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.
2. Выдать ООО «Спланируй Свой Бюджет» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ямало-Ненецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Спланируй Свой Бюджет» и его должностного лица.

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

Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-01/18/01-2014

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

20 июня 2014 г.

г. Салехард

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля закупок, торгов и антимонопольного контроля органов власти;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

на основании своего решения от 20.06.2014 по делу № 05-01/18/01-2014 о признании ненадлежащей рекламы рекламу общества с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет», распространенную посредством SMS-сообщения с текстом: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", в части распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508, пунктом 3.61. Административный [регламент](#) Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 N 711/12,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Спланируй Свой Бюджет» **в срок до 10.07.2014** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- прекратить отправку SMS-сообщений рекламного характера по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

2. ООО «Спланируй Свой Бюджет» представить в Ямало-Ненецкое УФАС России письменные документально подтвержденные доказательства исполнения [пункта 1](#) настоящего предписания до 15.07.2014 г..

Предписание подлежит исполнению в установленный в нем срок.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с [со статьей 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

Федерации.

Председатель Комиссии

Члены комиссии