

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ООО «Астей»

ул. Тарская, д. 149, оф. 103,

г. Омск, 644033

ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. <....> ,

г. Омск, 644070

ЗАО «Астрахань-GSM»

ул. Лычманова, д. 44,

г. Астрахань, 414000

Заявителю – С.

ОАО «Вымпел - Коммуникации»

ул. Мерецкова – Волосова, д. 3 А,

Великий Новгород, 173007

Исходящий № 6577/03 от 11.11.2014

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 31.10.2014

В полном объеме изготовлено 11.11.2014

Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Терентьева А.В. – член Комиссии, ведущий специалист эксперт Управления;

Иванов А.Т. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 108 от 08.08.2014 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (ИНН 5504240385; место нахождения: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. <.....>; далее – ООО «Астей») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

- заявитель – С., надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился;

- заинтересованные лица:

Закрытое акционерное общество «Астрахань-GSM» (ИНН 3015038500; 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44; далее — ЗАО «Астрахань-GSM») – надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела представители не явились;

Открытое акционерное общество «Вымпел - Коммуникации» в лице Новгородского филиала (173007, Великий Новгород, ул. Мерецкова – Волосова, д. 3 А) – надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела представители не явились;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Астей» надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела представители не явились (копии определения об отложении рассмотрения настоящего дела от 03.10.2014 были направлены по адресу места нахождения ООО «Астей»: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. <.....>, а также по другому известному Новгородскому УФАС России адресу: 644033, г. Омск, ул. Тарская, д. 149, оф. 103, и не были получены ООО «Астей» по причине отсутствия адресата по указанным адресам),

УСТАНОВИЛА:

28.03.2014 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица С. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении SMS-рекламы в сети сотовой связи без согласия абонента на ее получение (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что 27.03.2014 в 17 часов 10 минут на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи ОАО «Вымпел - Коммуникации» (Билайн) от абонента +79021181120 через SMS-центр +79023700113 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «доставим вас в любой конец города почти даром 84999187080 (водитель)». Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

По мнению заявителя, указанные действия по распространению SMS-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

В [пункте 1 статьи 3](#) Закона о рекламе определено, что 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3](#) Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно сведениям (детализация входящих смс за 27.03.2014), представленным оператором связи, абонентом которого является Заявитель – ОАО «Вымпел - Коммуникации», 27 марта 2014 года в 17 часов 20 минут на абонентский номер Заявителя действительно поступило SMS-сообщение от отправителя +79021181120 через SMS-центр +79023700113.

Анализируя вышеуказанное SMS-сообщение следующего содержания: «доставим вас в любой конец города почти даром 84999187080 (водитель)» можно прийти к выводу, что информация, содержащаяся в SMS-сообщении, обладает всеми признаками рекламы услуг по перевозке пассажиров и багажа легковыми такси.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае являются услуги по перевозке пассажиров и багажа (услуги такси).

В соответствии с частью 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.

Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством сотовой радиотелефонной связи не давал.

Таким образом, указанная реклама услуг такси распространялась посредством использования радиотелефонной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

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

Ответственность за нарушение Закона о рекламе в данной части несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Согласно информации, представленной координирующим оператором сотовой связи по Поволжскому региону – ОАО «СМАРТС» (443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, корп. 2), номер SMS-центра +79023700113, посредством которого было направлено вышеуказанное рекламное SMS-сообщение, закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM».

Из информации, представленной ЗАО «Астрахань-GSM» (исх. № 02-02/1892 от 03.06.2014, № 02-02/3086 от 28.08.2014), следует, что федеральный номер <...> принадлежит номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM» и до настоящего времени не закреплен за абонентом.

Отправка Заявителю SMS-сообщения с текстом «доставим вас в любой конец города почти даром 84999187080 (водитель)» была произведена с вышеуказанного номера партнером ЗАО «Астрахань-GSM» – ООО «Астей» (644033, г. Омск, ул. Тарская, д. 149, оф. 103).

Техническая возможность формирования и направления указанного SMS-сообщения предоставлена ООО «Астей» на основании договора с ЗАО «Астрахань-GSM» № 06-02-02/14 от 07.02.2014, согласно которому оператор связи обеспечивает доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу.

Пунктом 4.1 указанного договора предусмотрена обязанность ООО «Астей» осуществлять рассылку SMS-сообщений с соблюдением законодательства РФ о рекламе.

Кроме того, в договоре предусмотрена обязанность ООО «Астей» при поступлении жалоб и обращений от пользователей осуществлять меры по предотвращению SMS-рассылок, содержащих «спам».

ЗАО «Астрахань-GSM» при заключении договоров на услуги по передаче SMS-сообщений исключает свою ответственность за их содержание, вся ответственность возлагается на абонента по договору, в данном случае – ООО «Астей».

Представители ООО «Астей» на рассмотрение дела не явились, каких либо пояснений по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Астей» не представило.

Исследовав материалы дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия по рассмотрению дела приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 108 от 08.08.2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, что рассматриваемая реклама была отправлена

Заявителю на его абонентский номер без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) на получение рекламы.

Учитывая вышеизложенное, в распространенном Заявителю SMS-сообщении следующего содержания: «доставим вас в любой конец города почти даром 84999187080 (водитель)» имеется нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без получения предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. её рекламодателя – ООО «Астей».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «доставим вас в любой конец города почти даром 84999187080 (водитель)», распространенную 27.03.2014 Обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (ИНН 5504240385; место нахождения: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. <.....>) по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента С. на получение рекламы, поскольку в ней нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Астей» (ИНН 5504240385; место нахождения: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. <.....>) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе (прекращении распространения ненадлежащей рекламы).
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

И.А. Куриков

Члены комиссии

А.В. Терентьева

А.Т. Иванов

Решение изготовлено в полном объеме 11 ноября 2014 года. Решение может быть обжаловано в трехмесячный срок в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.