

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11042-15/8

«30» марта 2015г.

г. Самара

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

Председатель Комиссии - Баженов А.Р.

Члены Комиссии - Казмирчук Д.М.,

Симонова Т.А.

рассмотрев дело №11042-15/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 01.10.2014г. в 21:59 на телефонный номер <...> -927-211-89-10, принадлежащий П.А.В., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), что содержит признаки нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии представителей:

заявитель – П.А.В. (...) отсутствует (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сервисом отслеживания корреспонденции почты России);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Астей» (644033, г. Омск, ул. Тарская, 149, офис 103, ИНН 5504240385) отсутствует (уведомлялось о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сервисом отслеживания корреспонденции почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1083-гр. от 18.11.2014г.) П. А.В., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -927-211-89-10 (оператор связи ОАО «МегаФон»), принадлежащий П.А.В., 01.10.2014г. в 21:59 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн

смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13).

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

Как следует из текста заявления П. А.В., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, заявителем была приложена копия договора об оказании услуг связи ОАО «МегаФон».

В рамках рассмотрения заявления и дела, Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «Астрахань-GSM» представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно договору №06-02-02/14 от 07.02.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp протоколу. А также абонент ООО «Астей» обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань-GSM» неизвестен.

ООО «Астей» является рекламораспространителем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой смс-сообщения от 01.10.2014г. в 21:59.
2. Копией договора №06-02-02/14 от 07.02.2014г., заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей».
3. Копиями приложений к договору №06-02-02/14 от 07.02.2014г.
4. Копиями Актов сдачи-приемки оказанных услуг.
5. Копиями платежных поручений.
6. Копиями приходных кассовых ордеров.
7. Письменными (вх.№812-з от 11.02.2015г.) пояснениями ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — 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 соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела (в том числе на адрес, указанный в выписке ЕГРЮЛ), а также о предоставлении документов, в том числе посредством электронной почты. Однако, представители ООО «Астей» никаких документов в адрес Самарского УФАС России не представили и на рассмотрение дела не явились.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

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.

Смс-сообщение: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), распространенная ООО «Астей» на телефонный номер <...> -927-211-89-10, принадлежащий П.А.В., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой

связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

На основании вышеизложенного и руководствуясь 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 рекламу смс-сообщения: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), распространенную ООО «Астей» на телефонный номер <...> -927-211-89-10, принадлежащий П.А.В., который не давал предварительного согласия на получение рекламы, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 16 марта 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 30 марта 2015г.

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