

Иванову Д.А.

ул. 1-й Зборовский переулок, д.11, кв.30

г.Москва, 107076

ИП Мельниковой Н.А.

Ул. Угличская, д.42, кв.17

г. Ярославль, 150047

ООО "Деньги Будут!"

ул. Думская, д.4, лит.А, пом.В30/2

г. Санкт-Петербург, 191186

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11283(4)-15/8

29 июня 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 — Емельянова С.Н.,

Симонова Т.А.

рассмотрев дело №11283(4)-15/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 26.03.2015г. в 14:42 на телефонный номер «8-985-100-40-80» (оператор связи ОАО «МТС»), принадлежащий гр. Иванову Д.А., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»),

в отсутствии представителей:

заявитель – гр. Иванов Д.А. (107076, г.Москва, ул. 1-й Зборовский переулок, д.11, кв.30) отсутствовал на рассмотрении дела (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом - Определением об отложении дела №11283(4)-15/8 (исх.№ 4460/8 от 18.05.2015г.);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Мельникова Н.А. отсутствовала на рассмотрении дела (150014, г. Ярославль, Ул. Угличская, д.42, кв.17, ИНН 760604372496) (уведомлялось о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом - Определением об отложении дела №11283(4)-15/8 (исх.№ 4460/8 от 18.05.2015г.);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламодаделец – ООО «Деньги Будут!» (191186, г. Санкт-Петербург, ул. Думская,4 корп.А, оф.В20, ИНН:7840497599), (уведомлялось о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом - Определением об отложении дела №11283(4)-15/8 (исх.№ 4460/8 от 18.05.2015г.);

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№282-гр от 07.04.2015г.) гр. Иванова Д.А., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -985-100-40-80 (оператор связи ОАО «МТС»), принадлежащий гр. Иванову Д.А., 26.03.2015г. в 14:42 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 распространённой 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 гр.Иванова Д.А., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела, Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «Ярославль-GSM» представило письменные пояснения, из которых следует, что федеральный номер «+7-902-229-55-62» принадлежит номерной ёмкости компании ЗАО «Ярославль-GSM», указанный номер представлен в пользование абоненту – ИП Мельниковой Н.А. (150014г., Ярославль, Ул. Угличская, д.42, кв.17, ИНН:760604372496), в соответствии с договором №4-1-2013 от 17.12.2012г.

ИП Мельникова Н.А. 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 в виде смс-сообщения от 26.03.2015г. в 14:42 следующего содержания: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»).
2. Копией договора №4-1-2013 от 17.12.2012г., заключенного между ЗАО «Ярославль-GSM» и ИП Мельниковой Н.А.
3. Протоколом о начале оказания услуг по перелаче SMS- сообщений от 17.12.2012г.
4. Копиями платежных поручений №278 от 19.03.2015г., №279 от 25.03.2015г., №281 от 27.03.2015г.

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). Однако, представители ИП Мельниковой Н.А. 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: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»), распространённое абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»), распространённая ИП Мельниковой Н.А. на телефонный номер «8-985-100-40-80», принадлежащий гр. Иванову Д.А., 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 ИП Мельниковой Н.А. 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.

Кроме того, были осуществлены запросы в адрес ОАО «МТТ», ООО «ОТК» с целью установления рекламодателя указанной рекламы, так как реклама содержит признаки нарушения части 1,3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», согласно представленным ответам, рекламодателем является ООО «Деньги Будут!» (191186, г. Санкт-Петербург, ул. Думская,4 корп.А, оф.В20, ИНН:7840497599).

Однако, согласно письменным пояснениям ООО «Деньги Будут!» (вх.№3816-з от 02.06.2015г.) не распространяло вышеуказанное смс-сообщение, не является

рекламодателем (заказчиком), ни рекламодателем (исполнителем) услуг по распространению сообщений рекламного характера.

В процессе рассмотрения дела не удалось установить лицо являющимся рекламодателем указанной рекламы, признаки нарушения части 1,3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» не подтвердились.

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: «Получите 70000 за 1 час! Займы по паспорту 88003338707(бесплатно) D277» (отправитель – «+7-902-229-55-62»), распространяемая ИП Мельниковой Н.А. на телефонный номер «8-985-100-40-80», принадлежащий гр. Иванову Д.А., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Мельниковой Н.А. 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 24 июня 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2015г.

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

Председатель Комиссии

А.Р. Баженов

Члены Комиссии

С.Н. Емельянова

Т.А. Симонова