

РЕШЕНИЕ

«14» января 2016 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп- главный специалист- эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин- ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко- специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 91/15, возбужденное по факту рассылки на телефонные номера заявителей SMS-сообщений, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой 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 отсутствии представителей: - заявителя –

абонента номера «..» (не явился);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Бучнева С.С. (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №2120э от 12.03.2015 г.) по факту рассылки на номер заявителя«...»sms-сообщений, без согласия на получение такой рекламы, следующего содержания:

от: «...»,

sms-центр: «...»

дата и время: 10.03.2015.г., 16:04,

текст: «Душат кредиты?Поможет Экспресс Банкр0тств0, «...»Finpravo24.ru».

В соответствии с п.1 ст.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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст. 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации номер sms-центра отправителя sms-сообщения закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

Согласно сведениям, представленным ЗАО «Ярославль-GSM» (вх.№ 2718э от 17.04.15г.), номер принадлежит ЗАО «Ярославль- GSM» и закреплен за ООО «СМС-центр». Согласно договору № 1411 от 01.08.2014 г., ООО "СМС-центр" (Заказчик) поручает, а ЗАО "Ярославль-GSM" (Исполнитель) берет на себя обязательства по передаче смс- сообщений от Заказчика посредством технических средств. Содержание и адресаты SMS-сообщений самостоятельно определяются Заказчиком и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию оператора для рассылки.

ООО "СМС-центр" в свою очередь, представило информацию (вх. №4009э от

07.07.15г), согласно которой, компания ООО «СМС-центр» является SMS-агрегатором, предоставляет компаниям техническую возможность рассылки СМС-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU, после заключения договора о сотрудничестве. Рассылка вышеуказанного смс-сообщения на номер заявителя +«...» осуществлялась через клиентский доступ, предоставленный по договору № 352598 от 28.07.2014 г. с ООО «ФЕНИКС СМС».

Согласно пояснениям ООО «ФЕНИКС СМС» (вх.№ 6001э от 01.12.15г), программный комплекс ООО «Феникс СМС» предназначен для обработки трафика смс-сообщений, которые различные физические и юридические лица, заключающие с ООО «Феникс СМС» договор о сотрудничестве, направляют абонентам. Данные абоненты являются клиентами, сотрудниками, партнерами или иным способом связанные с клиентами ООО «Феникс СМС» лицами.

Отправителем (рекламопроизводителем) смс-сообщения является контрагент индивидуальный предприниматель Бучнев (ИНН 230209146503, адрес регистрации: г. Армавир, ул. Свердлова, 64-4), действующий на основании Договора № БСС-0104/10 от «01» апреля 2010г. По указанному Договору Исполнитель (ООО «Феникс СМС») оказывает, а Заказчик (ИП Бучнев С.С.) принимает и оплачивает услугу подключения к Технической базе в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

Содержание и адресаты SMS-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет. к оборудованию Оператора для рассылки.

При заключении Договора Заказчик и Исполнитель, следуя нормам действующего законодательства, в частности, ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», закрепили соответствующую обязанность Заказчика в п. 3.1.2. Договора, согласно которому Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации Спам (Спам - это рассылка SMS-сообщений рекламного характера, которая осуществлена на Мобильные Терминалы Абонентов без предварительного согласия Абонентов). Таким образом, Заказчик обязан для отправки SMS-сообщения рекламного характера получить согласие Абонента на ее получение. В связи с этим, документы, подтверждающие предварительное согласие Абонентов на получение SMS-сообщений, подлежат представлению ИП Бучневым С.С.

С учетом изложенного, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП Бучнев С.С. (ИНН 230209146503, г. Армавир, ул. Свердлова, 64-4).

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России ИП Бучнев С.С. не явился, отзыв, а так же согласие абонента, на получение смс-сообщений, не представил.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 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,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на номер заявителя «...» следующего содержания:

от: +«...»

sms-центр: +«...»

дата и время: 10.03.2015.г., 16:04,

текст: «Душат кредиты?Поможет Экспресс Банкр0тств0, «...»Finpravo24.ru»,
ненадлежащей рекламой,

а ИП Бучнева ...(ИНН 230209146503, адрес регистрации: г. Армавир, ул. Свердлова, 64-4), нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ИП Бучневу С.С предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе руководителю.

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

Решение изготовлено в полном объеме «25» января 2016 г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 91/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«25» января 2016 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления –
начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп- главный специалист- эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин- ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «25» января 2016 г. по делу № 91/15 о признании информации, распространенной на телефонный номер заявителя «..», через sms-центр «..» путем рассылки:

10.03.2015.г. в 16:04 от отправителя с номером «..» текста: «Душат кредиты? Поможет Экспресс Банкротство, 88007757440 Finpravo24.ru», ненадлежащей рекламой, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Бучневу С.С. (ИНН 230209146503, г. Армавир, ул. Свердлова, 64-4) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В том числе информацию, отправленную на абонентский номер «..» следующего содержания: «Душат кредиты? Поможет Экспресс Банкротство, 88007757440 Finpravo24.ru» от +«..» через sms-центр +«..» 2. ИП Бучневу С.С. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «12» февраля 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ 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.