

РЕШЕНИЕ

по делу №1130-ФАС52-07/14

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 27 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 ноября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля
- Горбачева О.С. - финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №1130-ФАС52-07/14, возбужденное в отношении **Общества с ограниченной ответственностью «А1Системс» (адрес: 123557, г. Москва, Большой Тишинский пер., д.26, корп.13-14; юридический адрес: 105082, г.Москва, Переведеновский пер., 13/13, стр.40)**, при участии **ООО «Формула» (юр. адрес: 603132, г. Нижний Новгород, ул. Даргомыжского, д. 23/1, фактический адрес: 603014, г. Н. Новгород, ул. Коминтерна, д. 10)**, привлеченного к рассмотрению в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по обращению К. (**адрес: г. Нижний Новгород, ул.**) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Формула» по доверенности от 25.11.2014 г. – К. Т.С.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 14.07.2014г. поступило обращение потребителя рекламы К. по поводу получения рекламы в виде СМС-сообщения без его согласия, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Заявитель К. является абонентом ОАО «Мегафон», имеет телефонный номер «8-920-###-##-##». По утверждению К., он не давал согласие на получение рекламы в виде

СМС-сообщений.

Согласно представленным заявителем скриншотам сообщений, на номер его сотового телефона поступили рекламные СМС-сообщения следующего содержания:

04.06.2014г. в 12:34 «ЕвроКлиник Обследование мужского здоровья 2950р УЗИ в подарок 2707-111»;

06.06.2014 г. в 11:35 «Евроклиник Виниры от 4000р, безопасное отбеливание зубов 8000р 2707-111».

Сообщения отправлены с телефонного номера «+79023805081», относящегося к номерной емкости ЗАО «Волгоград GSM».

Распространение рекламных сообщений таким способом содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

С целью выявления рекламораспространителей рассматриваемых рекламных СМС-сообщений, Нижегородское УФАС России 17.07.2014г. направило запрос (исх. №СС-07/6485) в адрес ЗАО «Волгоград GSM».

В своем ответе ЗАО «Волгоград GSM» (исх. №4юр-679 от 31.07.2014г.) сообщило, что согласно договору от 01.12.2012г. № 2779785 федеральный номер предоставлен ООО «А1Системс».

В связи с этим 09.09.2014г. Нижегородское УФАС России возбудило дело №1130-ФАС52-07/14 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В письменных пояснениях ООО «А1 Системс» сообщило (вх.№4966 от 07.10.14 г.), что на основании договора №206-syst1 от 01.07.2011 г. федеральный номер присвоен контрагенту ИП К. С.М.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела №1130-ФАС52-07/14 от 07.10.2014 г. Комиссия Нижегородского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП К. С.М.

В объяснениях по делу ИП К. С.М. сообщил (вх.№5326 от 30.10.2014), что является организатором сервиса GSM-INFORM, представляющего собой набор технических решений, позволяющих создавать, хранить и обрабатывать базу с целью информирования абонентов. Оказание услуг сводится к предоставлению заказчикам в сети «Интернет» специальной страницы доступа (виртуальный кабинет), позволяющий в любое удобное время для заказчиков производить рассылки смс-сообщений на мобильные телефоны своих клиентов.

В соответствии с договором №260/52 от 01.04.2014г. ИП Копосов С.М. поручил и предоставил ИП Смирнову С.Н. право оказывать услуги по информированию подписчиков, абонентов Заказчика. В свою очередь ИП Смирнов С.Н. заключил договор №61883605 от 02.12.2013г. с ООО «Формула» (юр. адрес: 603132, г. Нижний Новгород, ул. Даргомыжского, д. 23/1, фактический адрес: 603014, г. Н. Новгород, ул. Коминтерна, д. 10), согласно которому ИП Смирнов С.Н. предоставил ООО

«Формула» специальную страницу доступа в сервисе GSM-INFORM - «Виртуальный кабинет», позволяющую в любое удобное время производить рассылки смс-сообщений через сеть Интернет на мобильные телефоны своих клиентов или по клиентской базе ИП Смирнов С.Н.

Таким образом, установлено, что рекламораспространителем рекламных СМС-сообщений является ООО «Формула».

В связи с этим, Определением об отложении рассмотрения дела №1130-ФАС52-07/14 от 10.11.2014 г. Комиссия Нижегородского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Формула» (юр. адрес: 603132, г. Нижний Новгород, ул. Даргомыжского, д. 23/1).

Рассмотрение дела по существу состоялось 27 ноября 2014 года в присутствии представителя ООО «Формула».

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Потребитель рекламы К. является абонентом ОАО «Мегафон» и имеет телефонный номер «8-920-####-###-###». По утверждению К., он не давал согласие на получение рекламы в виде СМС-сообщений.

Согласно представленным заявителем скриншотам экрана, на номер сотового телефона потребителя рекламы К. «8-920-####-###-###» от отправителя поступили СМС-сообщения следующего содержания:

04.06.2014г. в 12:34 и «ЕвроКлиник Обследование мужского здоровья 2950р УЗИ в подарок 2707-111» и

06.06.2014 г. в 11:35 «Евроклиник Виниры от 4000р, безопасное отбеливание зубов 8000р 2707-111».

Данные сообщения являются рекламой, так как отвечают определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанные сообщения являются рекламой, так как адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования - медицинской организации, товаром, в данном случае, являются рекламируемые

услуги, оказываемые, данной организацией.

Согласно пункту 1 статьи 18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что у отправителя отсутствует согласие абонента на получение рекламных смс-сообщений, что в ходе заседания Комиссии подтвердил представитель ООО «Формула».

В связи с тем, что распространение рекламных сообщений осуществлялось без предварительного согласия адресата, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что распространенная реклама противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Формула».

Таким образом, распространенные ООО «Формула» на номер сотового телефона потребителя рекламы К. «8-920-###-##-##» от отправителя СМС-сообщения следующего содержания:

04.06.2014г. в 12:34 «ЕвроКлиник Обследование мужского здоровья 2950р УЗИ в подарок 2707-111»;

06.06.2014 г. в 11:35 и «Евроклиник Виниры от 4000р, безопасное отбеливание зубов 8000р 2707-111» без предварительного согласия получателя К., противоречат требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с отсутствием сведений о том, что на момент вынесения решения ООО «Формула» прекратило рассылку рекламных сообщений потребителю рекламы К., Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ООО «Формула» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «Формула» 04.06.2014г. в 12:34 «ЕвроКлиник Обследование мужского здоровья 2950р УЗИ в подарок 2707-111» и 06.06.2014 г. в 11:35 «Евроклиник Виниры от 4000р, безопасное отбеливание зубов 8000р 2707-111» на номер сотового телефона потребителя рекламы К. «8-920-###-##-##» в виде смс-сообщений, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Формула» предписание об устранении выявленных нарушений.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю. Швецова

О.С. Горбачева

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №1130-ФАС52-07/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

27 ноября 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Горбачева О.С. - член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

на основании своего Решения от 27.11.2014г. по делу №1130-ФАС52-07/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной **Обществом с ограниченной ответственностью «Формула» (юр. адрес: 603132, г. Нижний Новгород, ул. Даргомыжского, д. 23/1, фактический адрес: 603014, г. Н. Новгород, ул. Коминтерна, д. 10)**, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Формула» в срок до 15.12.2014 г. прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить рассылку рекламы в виде СМС - сообщения в адрес потребителя рекламы К. на телефонный номер <...>-920##### без предварительного согласия абонента.

2. ООО «Формула» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 16 декабря 2014 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати пяти 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.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю. Швецова

О.С. Горбачева