

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 10632/05-2014

14.03.2014

Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 10632/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя – Л<...>ва - не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «АМКапитал» (далее - ООО «АМКапитал»), расположенного по адресу: 127015, г. Москва, ул. Рябиновая, д. 45, стр. 2, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению Л<...>ва С.А. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Ульяновским УФАС России определением от 17.02.2014 возбуждено дело № 10632/05-2014. К участию в деле привлечены: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «АМКапитал» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 14.03.2014.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 14.03.2014 не явился, запрошенные определением от 17.02.2014 документы заявителем не представлены.

Представитель ООО «АМКапитал» на рассмотрение дела 14.03.2014 не явился. В Ульяновское УФАС России от ООО «АМКапитал» поступило ходатайство (исх. б/н от 13.03.2014, вх. № 1903 от 14.03.2014) о рассмотрении дела без участия представителя общества.

В письменном пояснении по делу № 10632/05-2014 ООО «АМКапитал» сообщило, что рассылка СМС-сообщения: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru» (отправитель «АВТОМИР.») осуществлялась в связи с проведением в ноябре 2013 акции «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом», с целью повышения лояльности клиентов и их дополнительной мотивации к покупке автомобилей, проведения технического обслуживания и ремонта автомобилей в дилерском центре, на территории Москвы и Московской области. Информация об акции заранее размещалась на сайте www.avtomir.ru. Список рассылки формировался из клиентской базы «Автомир», которая была составлена из участников дисконтной накопительной программы ООО «АМКапитал» с учетом места нахождения дилерского центра, в который обращается клиент (Москва и Московская область) и марки автомобиля. В соответствии с критериями отбора, установленными при проведении акции, был сформирован персонализированный список рассылки. Так как рассылка осуществлялась ООО «АМКапитал» заранее определенному кругу лиц, то и указанное СМС-сообщение не является рекламой и не подпадает под сферу деятельности Федерального закона «О рекламе».

По факту отправления указанного СМС-сообщения на телефонный номер <...> -916-<...>, ООО «АМКапитал» в ходе служебной проверки установило, что абонентский номер <...> -916-<...> был предоставлен 05.11.2013 в дилерский центр лично Л<...>вым С.А. в ходе телефонного разговора о наличии автомобиля «Ssang Yong Kyron II», условиях его приобретения, действующих скидках, подарках, условиях установки дополнительного оборудования и пр. Информация об абоненте, интересующем его автомобиле, телефонных переговорах была отражена в программе «Prt Scr ПО» - контакт-менеджера БА000141632 от 05.11.2013 в 19:59:09. В результате технического сбоя программы при формировании списка рассылки произошло ошибочное «перемещение» номера +7-916-<...> в список клиентов, соответствующих критериям рассылки акции.

Исследовав материалы дела № 10632/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru» (отправитель «АВТОМИР.»), направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента

+7 916 <...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления Л<...>ва С.А. (исх. № АД/50359/13 от 12.12.2013, вх. № 11098 от 24.12.2013) - абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС»). В заявлении от 28.11.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 18.11.2013 18 час. 10 мин. поступило СМС-сообщение: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru» (отправитель «АВТОМИР.»). СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у третьих лиц заинтересованности к возможности приобретения автомобиля на выгодных условиях. Кроме того, Л<...>в С.А. не является клиентом группы компаний «Автомир» и не давал согласия на получение информации о проводимых компанией акциях.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8331-05 от 26.12.2013) ОАО «ВымпелКом» (вх. № 275 от 17.01.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило общество с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком») в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Лоджик Телеком».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 739 от 06.02.2014) ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 54 от 11.02.2014, вх. № 1112 от 14.02.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило ООО «АМКапитал» в соответствии с контрактом на предоставление услуг доступа к системе передачи данных № 29094/2013-К от 09.09.2013, заключенным между ООО «Лоджик Телеком» и ООО «АМКапитал».

Таким образом, распространение 18.11.2013 в 18 час. 10 мин. СМС-сообщения: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru» (отправитель «АВТОМИР.») осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- № 429838908 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Лоджик Телеком»;

- № 29094/2013-К от 09.09.2013, заключенным между ООО «Лоджик Телеком» и ООО «АМКапитал».

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ОАО «ВымпелКом», ООО «Лоджик Телеком» и ООО «АМКапитал».

В данном случае рекламораспространителем является ООО «АМКапитал».

ООО «АМКапитал» не представлено документального подтверждения дачи согласия Л<...>вым С.А. на получение СМС-сообщения: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 - Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru».

В данном случае указанная реклама распространена посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-916-<...>, что является нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», 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:

Признать рекламу: «Нам 20 лет! Только с 18 по 24 ноября акция «Нам 20 – Вам 20. Делимся успехом». 20% выгоды на лучшие предложения! 8(945) 234-88-66 и на www.avtomir-promo.ru», распространенную 18.11.2013 в 18 час. 10 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-916-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28.03.2014.

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

<..>