

РЕШЕНИЕ

(по делу № Р-61-14)

07.05.2014г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Временно исполняющий обязанности председателя Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев обращение заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх. №18066 от 11.12.2013г.), а именно рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщения от абонента с именем ЗАКАЗ_Вода, рекламодатель – гражданка <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

11.02.2014г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по РБ возбуждено дело №Р-61-14 по обращению заявителя (срок рассмотрения обращения продлён) (вх.№18066 от 11.12.2013г.), а именно в отношении рекламы,

приходящей на номер телефона 8-917-348-02-76, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Закажи воду «Истины Доброй» - забери БЕСПЛАТНО помпу или Кулер! <...>» от 06.11.2013г. в 11ч. 49мин., от абонента с именем ЗАКАЗ_Вода с смс-центра <...>, рекламодатель – гражданка <...>. Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера 8-917-348-02-76, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

04.03.2014г. представитель ООО «СМС Трафик» (107078, г.Москва, ул.Басманная Новая, д.12, стр.2) на рассмотрение дела №Р-61-14 не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «СМС Трафик» (107078, г.Москва, ул.Басманная Новая, д.12, стр.2) о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

07.03.2014г. в управление от ООО «СМС Трафик» (125009, г. Москва, ул. Тверская, д.9, строение 7) поступили объяснения (вх.№3536 от 07.03.2014г.), о том, что на номер <...> смс-рассылка осуществлялась ООО «Информация». Согласно договора №351/12 от 28.04.2012г.оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных между ООО «ЭЦК» и ООО «Информация», ООО «ЭЦК» оказывает ООО «Информация» услуги доступа к системе, обеспечивающей обработку, отправку сообщений и организацию взаимодействия между ООО «Информация» и абонентом. ООО «ЭЦК» на основании договора №03/12 от 07.03.2012г., входит в группу компаний ООО «СМС Трафик».

Также от ООО «СМС Трафик» поступили копии документов (вх.№3536 от 07.03.2014г.), а именно: договор №351/12 от 28.04.2012г.; договор на оказание услуг по передаче смс-трафика №03/12 от 07.03.2012г.; Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения от 03.04.2012г.; Свидетельство о внесении записи в Единый государственной реестр юридических лиц от 03.04.2012г.; Приказ №1 от 12.05.2009г.; устав ООО «СМС Трафик».

21.03.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что правильным адресом рекламодателя ООО «СМС Трафик» является 125009, г. Москва, ул. Тверская, д.9, строение 7.

21.03.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь к рассмотрению дела №Р-61-14 в качестве заинтересованного лица ООО «Информация» (450077, РБ, г. Уфа, ул. Цюрупы, д.75).

09.04.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что правильным наименованием заинтересованного лица является ООО «ИНФОРМАЦИЯ».

09.04.2014г. от ООО «ИНФОРМАЦИЯ» поступили объяснения (вх.№5781 от 09.04.2014г.) о том, что ООО «ИНФОРМАЦИЯ» не отправляло смс-сообщение на номер <...>, смс-сообщение было направлено ООО «ИНФОМОБИЛЬ». В свою очередь, агент ООО «ИНФОМОБИЛЬ» ООО «АМ Консалтинг» заключило договор №41 от 09.06.2011г. с ООО «Ташлы-Елга», согласно которого ООО «АМ Консалтинг» передало ООО «Ташлы-Елга» программу, обеспечивающую техническую возможность создавать и отправлять смс-сообщения. Согласно п. 3.1.5 договора №41 от 09.06.2011г., ООО «Ташлы-Елга» самостоятельно определяет текст смс-сообщения и производит отправку.

От ООО «ИНФОРМАЦИЯ» поступили копии документов (вх.№5781 от 09.04.2014г.), а именно: Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 11.02.2011г.; Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 11.02.2011г.; Устав ООО «ИНФОРМАЦИЯ»; Решение №2 Единственного участника ООО «ИНФОРМАЦИЯ» от 22.02.2012г.; объяснительная ООО «ИНФОМОБИЛЬ»; Агентский договор между ООО «ИНФОМОБИЛЬ» и ООО «АМ Консалтинг»; договор №41 от 09.06.2011г. между ООО «АМ Консалтинг» и ООО «Ташлы-Елга».

Также от ООО «ИНФОРМАЦИЯ» поступило ходатайство (вх.№5781 от 09.04.2014г.) с просьбой рассмотреть дело №Р-61-14 в отсутствие представителя. Ходатайство удовлетворено.

09.04.2014г. Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь к рассмотрению дела №Р-61-14 в качестве заинтересованного лица ООО «Ташлы-Елга» (450056, РБ, г.Уфа, д. Мокроусово, ст.Уршак).

22.04.2014г. в управление от ООО «Ташлы-Елга» поступило ходатайство (вх.№6556 от 22.04.2014г.) с просьбой отложить рассмотрение дела №Р-61-14 на другую дату. Ходатайство удовлетворено.

30.04.2014г. от представителя по доверенности ООО «Ташлы-Елга» <...> поступили копии документов (вх.№7144 от 30.04.2014г.), а именно: договор №41 от 09.06.2011г.; Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения на территории Российской Федерации от 13.08.2009г.; Протокол №5 Общего собрания участников ООО «Ташлы-Елга» от 11.03.2014г.; Лист записи ЕГРЮЛ от 20.03.2014г.; Выписка из ЕГРЮЛ от 21.04.2014г.; Устав ООО «Ташлы-Елга»; платежные поручения; акты выполненных услуг.

Также представителем по доверенности (доверенность №б/н от) ООО «Ташлы-Елга» <...> заявлено ходатайство (вх.№7143 от 30.04.2014г.) с просьбой рассмотреть дело №Р-61-14 отложить на другую дату, в связи с необходимостью предоставления дополнительных документов (информации). Ходатайство удовлетворено.

Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что юридическим адресом ООО «Ташлы-Елга» является: 450106, РБ, г.Уфа, ул. Тамбовская, лит.А1.

07.05.2014г. от представителя по доверенности ООО «Ташлы-Елга» <...> поступили копии документов (вх.№7591 от 07.05.2014г.), а именно: объяснения; договор №42 от 01.11.2013г.; соглашение №1 о расторжении договора №41 от 09.06.2011г. от 06.05.2014г.; Приказ №01/13 от 01.11.2013г.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь к рассмотрению дела №Р-61-14 в качестве заинтересованного лица гражданку <...>.

Анализ материалов дела №Р-61-14 показал, что согласно договора №41 от 09.06.2011г. между ООО «АМ Консалтинг» и ООО «Ташлы-Елга», ООО «АМ Консалтинг» передало ООО «Ташлы-Елга» программу, обеспечивающую техническую возможность создавать и отправлять смс-сообщения. Согласно п. 3.1.5 договора №41 от 09.06.2011г., ООО «Ташлы-Елга» самостоятельно определяло текст смс-сообщения и производило отправку.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение заменить лицо по делу №Р-61-14 с ООО «СМС Трафик» (125009, г. Москва, ул. Тверская, д.9, строение 7) на ООО «Ташлы-Елга» (450106, РБ, г.Уфа, ул. Тамбовская, лит.А1).

Согласно объяснениям ООО «Ташлы-Елга» (вх.№7591 от 07.05.2014г.), рекламную смс-рассылку осуществляла гражданка <...> без согласования с ООО «Ташлы-Елга». Согласно договора №42 от 01.11.2013г. между ООО «АМ Консалтинг» и гр. <...>, ООО «АМ Консалтинг» передало гр. <...> программу, обеспечивающую техническую возможность создавать и отправлять смс-сообщения. Согласно п. 3.1.5 договора №42 от 01.11.2013г., гр. <...> самостоятельно определяла текст смс-сообщения и производила отправку. Согласно объяснениям гр. <...> (вх. №7591 от 07.05.2014г.), при отправке смс-сообщения <...> неверно указала цифру в номере телефона абонента, в связи с опечаткой, смс-сообщение было отправлено на номер <...>.

В связи с тем, что 07.05.2014г. заинтересованное лицо гр. <...> присутствовала на рассмотрение дела №Р-61-14, принято решение рассмотрение данного дела не откладывать на другую дату.

На основании вышеизложенного, Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение заменить лицо по делу №Р-61-14 с ООО «Ташлы-Елга» (450106, РБ, г.Уфа, ул. Тамбовская, лит.А1) на гражданку <...>, признать рекламораспространителем гражданку <...>.

Таким образом, реклама, приходящая на номер телефона 8-917-348-02-76, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Закажи воду «Истины Доброй» - забери БЕСПЛАТНО помпу или Кулер! <...>» от 06.11.2013г. в 11ч. 49мин., от абонента с именем ЗАКАЗ_Вода с смс-центра <...>, рекламораспространитель – гражданка <...>, нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера 8-917-348-02-76, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 07.05.2014г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Привлечь к рассмотрению дела №Р-61-14 в качестве заинтересованного лица гражданку <...>.
2. Заменить лицо по делу №Р-61-14 с ООО «СМС Трафик» (125009, г. Москва, ул. Тверская, д.9, строение 7) на ООО «Ташлы-Елга» (450106, РБ, г.Уфа, ул. Тамбовская, лит.А1).
3. Заменить лицо по делу №Р-61-14 с ООО «Ташлы-Елга» (450106, РБ, г.Уфа, ул. Тамбовская, лит.А1) на гражданку <...>, признать рекламодателем гражданку <...>.
4. Признать ненадлежащей рекламу, приходящую на номер телефона 8-917-348-02-76, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Закажи воду «Истины Доброй» - забери БЕСПЛАТНО помпу или Кулер! <...>» от 06.11.2013г. в 11ч. 49мин., от абонента с именем ЗАКАЗ_Вода с смс-центра <...>, рекламодатель – гражданка <...>, так как реклама нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе"
5. В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать гражданке <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно рекламы, приходящей на номер телефона<...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Закажи воду «Истины Доброй» - забери БЕСПЛАТНО помпу или Кулер! <...>» от 06.11.2013г. в 11ч. 49мин., от абонента с именем ЗАКАЗ_Вода с смс-центра <...>, рекламодатель – гражданка <...>, в части нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 08.05.2014г.

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

Временно исполняющий обязанности

председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>