

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10537/05-2014

21.04.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10537/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-906-394... рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <Х...> - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 16, стр. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Тауэр групп» (далее - ООО «Тауэр групп»), расположенного по адресу: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17, лит. А, пом. 16-Н, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела;

- общества с ограниченной ответственностью «Форбс» (далее - ООО «Форбс»), расположенного по адресу: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5, оф. 32, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <Х...> Ульяновским УФАС России определением от 22.01.2014 по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-906-394... возбуждено дело № 10537/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Х...>, в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», общество с ограниченной ответственностью «Электроник Восток» (далее - ООО «Электроник Восток») и ООО «Тауэр групп». Рассмотрение дела назначено на 21.02.2014.

<Х...> на рассмотрение дела 21.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 21.02.2014 не явился. Из письменных пояснений общества (исх. б/н от 20.02.2014, вх. № 1292 от 21.02.2014) следует, что рекламодателем рассматриваемого СМС-сообщения является ООО «Форбс», которому ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора оказания услуг № ДТ-А/013392 от 04.07.2013. Процесс отправки СМС-сообщений через программу ЭВМ «DEVINO Platform» заключается в следующем: заказчику предоставляется Личный кабинет в программе, в котором далее заказчик, используя полученный логин и пароль, загружает в адресную книгу список телефонов для последующей отправки СМС-сообщений, а также формирует текст сообщений, после чего происходит отправка данного сообщения данным абонентам. Получение согласия абонентов телефонных номеров, согласно условиям договора, осуществляет заказчик, в данном случае, ООО «Форбс».

Представитель ООО «Электроник Восток» на заседание Комиссии 21.02.2014 не явился. Согласно письменным пояснениям общества (исх. № 12-14 от 11.02.2014, вх. № 1079 от 13.02.2014) рассматриваемое СМС-сообщение через оборудование ООО «Электроник Восток» не проходило, соответственно, не отправлялось ни обществом, ни его партнёрами.

На рассмотрение дела 21.02.2014 представитель ООО «Тауэр групп» не явился, запрошенные определением от 22.01.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 21.02.2014 срок рассмотрения дела № 10537/05-2014 продлён до 21.03.2014, в связи с необходимостью замены ненадлежащего лица (ООО «Электроник Восток») надлежащим (ООО «Форбс»), а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 21.03.2014.

<Х...> на рассмотрение дела 21.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на заседание Комиссии 21.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

На рассмотрение дела 21.03.2014 представитель ООО «Тауэр групп» не явился, запрошенные определением от 21.02.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Представитель ООО «Форбс» на заседание Комиссии 21.03.2014 не явился, запрошенные определением от 21.02.2014 документы и сведения обществом не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ООО «Форбс» извещено надлежащим образом.

Определением от 21.03.2014 срок рассмотрения дела № 10537/05-2014 продлён до 22.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 21.04.2014.

<Х...>, а также представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на заседание Комиссии 21.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела указанные лица извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «Форбс» на рассмотрение дела 21.04.2014 не явился, запрошенные определением от 21.03.2014 документы и сведения обществом не

представлены. По состоянию на 21.04.2014 в материалах дела отсутствовало документальное подтверждение извещения ООО «Форбс» о месте и времени рассмотрения дела (позже в Ульяновское УФАС России вернулось уведомление, свидетельствующее о получении 22.04.2014 ООО «Форбс» определения от 21.03.2014).

Представитель ООО «Тауэр групп» на заседание Комиссии 21.04.2014 не явился, запрошенные документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения ООО «Тауэр групп» о месте и времени рассмотрения дела.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10537/05-2014 направлялись ООО «Тауэр групп» по адресу места его нахождения, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения вышеуказанным юридическим лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Исследовав материалы дела № 10537/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Счастливым номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777», распространенную 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-906-394..., ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Х...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 382/ог от 22.11.2013). В обращении указано, что заявителю без его согласия 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. на номер мобильного телефона 8-906-394... поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Счастливым номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777» (служебная записка № 22 от 22.01.2014).

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении услуг такси, направленная 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -906-394..., является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

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.

Вместе с тем, из обращения <Х...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Х...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

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

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

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

СМС-сообщение: «Счастливый номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777» поступило 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. заявителю с центра сообщений: 8-902-370-82-99, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АСОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 7440-05 от 26.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2753 от 28.11.2013, вх. № 10461 от 28.11.2013), поскольку общество является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> -902-370-82-99 закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ЗАО «Ярославль-GSM»).

В ответ на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7537-05 от 29.11.2013) ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 01/18 от 22.01.2013, вх. № 451 от 22.01.2014) сообщило, что через СМС-центр общества с технологического номера +7-902-370-82-99, закрепленного за данным оператором связи, рассылка производилась следующими контрагентами: ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (договор № 2СМС от 01.10.2012), ООО «Электроник Восток» и ООО «Тауэр групп» (договор № 1310 от 22.08.2013). СМС-сообщение, поступившее на номер телефона 8-906-394-23-42 08.11.2013 в 08 час. 30 мин., было отправлено одним из вышеуказанных юридических лиц.

В материалах настоящего дела имеются пояснения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. б/н от 20.02.2014, вх. № 1292 от 21.02.2014), из которых следует, что отправителем рассматриваемого СМС-сообщения является ООО «Форбс», которому ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора оказания услуг № ДТ-А/013392 от 04.07.2013. Процесс отправки СМС-сообщений через программу ЭВМ «DEVINO Platform» заключается в следующем: заказчику предоставляется Личный кабинет в программе, в котором далее заказчик, используя полученный логин и пароль, загружает в адресную книгу список телефонов для последующей отправки СМС-сообщений, а также формирует тест сообщений, после чего происходит отправка данного сообщения данным абонентам. Получение согласия абонентов телефонных номеров, согласно условиям договора, осуществляет заказчик, в данном случае, ООО «Форбс».

От ООО «Форбс», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках

распространения СМС-сообщения: «Счастливым номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777», а также документов, подтверждающих наличие согласия <X...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Форбс».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы 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.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 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:

1. Признать рекламу услуг такси: «Счастливым номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777», распространенную 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-906-394..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Форбс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 07.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 14
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21.04.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- специалист-эксперт

на основании своего решения от 21.04.2014 по делу № 10537/05-2014 о признании рекламы услуг такси: «Счастливый номер <...> счастливый клиент. Звони в такси 777777», распространенной 08.11.2013 в 08 час. 30 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-906-394..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Форбс», расположенному по адресу: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5, оф. 32, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Форбс», расположенному по адресу: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5, оф. 32, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 09 июня 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса

Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии