

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 № 10558/05-2014

28.04.2014

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 № 10558/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** * 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 - <К...> - о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом,

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

- общества с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком»), расположенного по адресу: 124498, г. Москва, Зеленоград, пр. 4806, д. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

- общества с ограниченной ответственностью «Голден Телеком» (далее - ООО «Голден Телеком»), расположенного по адресу: 198328, г. Санкт-Петербург, ул. Маршала Захарова, д. 13, лит. А, пом. 2-Н, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <К...> Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** * возбуждено дело № 10558/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <К...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Лоджик Телеком». Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 28.02.2014 представитель ООО «Лоджик Телеком» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 33 от 27.01.2014, вх. № 677 от 30.01.2014; исх. № 75 от 20.02.2014, вх. № 1420 от 26.02.2014)

следует, что отправителем СМС-сообщения от имени «nashetaxi» является контрагент под учётным номером 29696 - Декань С.П., зарегистрированный клиентом 27837 - ООО «Голден Телеком», который, в свою очередь, является клиентом дилера 27831 - ООО «Голден Телеком», действующего на основании контракта, профильного договора и дилерского соглашения.

Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10558/05-2014 продлен до 28.03.2014 с целью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Голден Телеком», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.03.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «Лоджик Телеком» на рассмотрение дела 28.03.2014 не явился, обществом заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 10558/05-2014 в отсутствие представителя ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 115 от 12.03.2014, вх. № 1996 от 18.03.2014).

Представитель ООО «Голден Телеком» на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, запрошенные определением от 28.02.2014 документы и сведения обществом не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ООО «Лоджик Телеком» извещено надлежащим образом - заказное письмо № 43206872633604 от 04.03.2014, которым в адрес общества направлено указанное определение, получено адресатом 19.03.2014.

Определением от 28.03.2014 срок рассмотрения дела № 10558/05-2014 продлён до 28.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

<К...>, а также представитель ООО «Лоджик Телеком» на заседание Комиссии 28.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «Голден Телеком» на рассмотрение дела 28.04.2014 не явился. Из письменных пояснений общества следует, что отправка рассматриваемого СМС-сообщения была инициирована заказчиком и пользователем системы ООО «Голден Телеком» <З...>, с которым обществом заключен договор на оказание услуг № 29696/2013-К от 09.10.2013. Согласно указанному договору ООО «Голден Телеком» обеспечило <З...> доступ к системе, обеспечивающей формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода. ООО «Голден Телеком» в адрес <З...> направило письмо с требованием провести проверку факта законности отправки абоненту номера 8 *** ** СМС-сообщения 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. В ответ на указанное письмо <З...> сообщил, что рассматриваемое СМС-сообщение было отправлено на основании анкеты, заполненной <К...> при получении дисконтной карты «Наше Такси».

Исследовав материалы дела № 10558/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «До конца октября Скидка на поездки 10%! Заказ такси по тел. 622-0-999», распространенную 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили обращения <К...>, перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45625/13 от 18.11.2013, вх. № 10436 от 28.11.2013), о нарушении законодательства Российской Федерации о

рекламе (служебная записка № 47 от 28.01.2014). В обращении от 23.10.2013 указано, что заявителю 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** *** ** ** поступило СМС-сообщение следующего содержания: «До конца октября Скидка на поездки 10%! Заказ такси по тел. 622-0-999». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «nashetaxi».

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 об оказании услуг такси со скидкой 10% до конца октября, направленная 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** *** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - услугам такси, а также акции по оказанию услуг такси со скидкой 10% до конца октября 2013 года.

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 <К...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Доказательства наличия предварительного согласия на получение рекламы именно абонента телефона 8 *** *** ** **, которым, в том числе на дату заполнения анкеты (01.10.2013), представленной ООО «Голден Телеком», являлся и является <К...>, в материалах дела отсутствуют.

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 рекламодатель.

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

СМС-сообщение: «До конца октября Скидка на поездки 10%! Заказ такси по тел. 622-0-999» поступило заявителю с номера СМС-центра +7 903 701 11 11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»). Ульяновским УФАС России в

адрес ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 7576-05 от 02.12.2013) о предоставлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеуказанное рекламное сообщение. Из ответа сотового оператора (вх. № 11034 от 16.12.2013) следует, что на телефонный номер заявителя СМС-сообщение было отправлено абонентом с идентификационным номером 70886978019, который в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 381637923 от 20.06.2011 закреплен за обществом с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее - ООО «ИнфоБип»).

Вместе с тем, из ответа ООО «ИнфоБип» (вх. № 468 от 23.01.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8369-05 от 27.12.2013) следует, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено ООО «Лоджик Телеком», с которым ООО «ИнфоБип» заключен договор оказания услуг № 20012010-003 от 20.01.2010. Согласно указанному договору исполнитель (ООО «ИнфоБип») предоставляет заказчику (ООО «Лоджик Телеком») доступ к системе для отправки СМС-сообщений.

Из письменных пояснений ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 33 от 27.01.2014, вх. № 677 от 30.01.2014; исх. № 75 от 20.02.2014, вх. № 1420 от 26.02.2014) следует, что отправителем СМС-сообщения от имени «nashetaxi» является контрагент под учётным номером 29696 - Декань С.П., зарегистрированный клиентом 27837 - ООО «Голден Телеком», который, в свою очередь, является клиентом дилера 27831 - ООО «Голден Телеком», действующего на основании контракта, профильного договора и дилерского соглашения. ООО «Голден Телеком» сообщило, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено <З...> на основании договора на оказание услуг № 29696/2013-К от 09.10.2013. Согласно указанному договору ООО «Голден Телеком» обеспечило <З...> доступ к системе, обеспечивающей формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является <З...>.

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 тот факт, что срок рассмотрения дел о нарушении законодательства Российской Федерации составляет 3 месяца, 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: «До конца октября Скидка на поездки 10%! Заказ такси по тел. 622-0-999», распространённую 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <З...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа 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 15.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 28
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

28.04.2014

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 Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,
- специалист-эксперт Аксёнов Д.А.,

на основании своего решения от 28.04.2014 по делу № 10558/05-2014 о признании рекламы: «До конца октября Скидка на поездки 10%! Заказ такси по тел. 622-0-999» от отправителя «nashetaxi», распространённой 23.10.2013 в 14 час. 56 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** **, 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

Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <З...>, зарегистрированному по адресу: <...>, 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. <З...>, зарегистрированному по адресу: <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 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