

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

Исх. № 1242-05 от 28.02.2014

РЕШЕНИЕ

по делу № 10529/05-2014

17.02.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10529/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - С<...>ной <...> - не явилась, о месте и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о

рекламе, - индивидуального предпринимателя Л<...>ва <...> (далее - ИП Л<...>в В.А.), зарегистрированного по адресу: <...> (паспорт),

УСТАНОВИЛА:

По заявлению С<...>ной С.В. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Ульяновским УФАС России определением от 22.01.2014 возбуждено дело № 10529/05-2014. К участию в деле привлечены: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП Л<...>в В.А. и заявитель – С<...>на С.В. Рассмотрение дела назначено на 17.02.2014.

С<...>на С.В. на рассмотрение дела 17.02.2014 не явилась. В Ульяновское УФАС России от заявителя поступило ходатайство о рассмотрении дела без её участия (вх. № 58/ог от 14.02.2014).

На заседании Комиссии 17.02.2014 и письменном пояснении (вх. № 1150 от 17.02.2014) ИП Л<...>в В.А. сообщил, что согласие абонента +7-927-<...> на получение СМС-рекламы такси предприниматель не имеет. Отправка указанных СМС-сообщений абоненту +7-927-<...> осуществлялась с целью оповещения об акциях.

Исследовав материалы дела № 10529/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-927-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление С<...>ной <...> (вх. № 373/ог от 15.11.2013) - абонента Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон»), абонентский номер <...> -927-<...>, и абонентом Ульяновского филиала закрытого акционерного общества «Нижегородская сотовая связь» (далее - ЗАО «НСС»), абонентский номер <...> -902-<...>.

Без согласия заявителя на ее абонентский номер <...> -927-<...> поступили СМС-сообщения:

1) 19.10.2013 в 12 час. 40 мин. - «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999» (отправитель «daily»);

2) 23.10.2013 в 18 час. 54 мин. - «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77» (отправитель «chastie_»);

3) 25.10.2013 в 15 час. 40 мин. - «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999» (отправитель «friday»);

4) 31.10.2013 в 12 час. 12 мин. - «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77» (отправитель «melekess»).

Без согласия заявителя на ее абонентский номер <...> -902-<...> поступили СМС-сообщения:

- 1) 23.10.2013 - «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77» (отправитель «chactie_»);
- 2) 25.10.2013 - «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999» (отправитель «friday»);
- 3) 31.10.2013 - «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77» (отправитель «melekess»);
- 4) 01.11.2013 - «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999» (отправитель «zeus»).

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.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7385-05 от 25.11.2013) Ульяновский филиал ЗАО «НСС» (исх. № 02/969 от 06.12.2013, вх. № 11019 от 16.12.2013) сообщил, что отправка указанных СМС-сообщений на номер мобильного телефона +7-902- <...> осуществлялась не с СМС-Центра ЗАО «НСС». В настоящий момент невозможно установить реальный номер отправителя СМС-сообщений. В связи с особенностями пре-пейд-технологии оказания услуг связи, в детализации сведения о входящих СМС-сообщениях не отображаются.

При данных обстоятельствах Ульяновское УФАС России не имеет возможности установить рекламодателя рекламы, отправленной 23.10.2013, 25.10.2013, 31.10.2013 и 01.11.2013 на абонентский номер <...> -902-<...>.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7384-05 от 25.11.2013) Ульяновское отделение ОАО «МегаФон» (исх. № 5/7-06-СЕО-Исх-00817/13 от 29.11.2013, вх. № 10489 от 29.11.2013) сообщило, что СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-927-<...> заявителя поступили с трех телефонных номеров, принадлежащих к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»):

- 1) +7-902-370-85-80 (отправитель «melekess» - 31.10.2013 в 12 час. 12 мин.);
- 2) +7-902-370-85-81 (отправитель «daily» - 19.10.2013 в 12 час. 40 мин. (2 раза); отправитель «friday» - 25.10.2013 в 15 час. 40 мин. (2 раза));
- 3) +7-902-370-80-85 (отправитель «chactie_» - 23.10.2013 в 18 час. 54 мин.).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7636-05 от 03.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2905 от 12.12.2013, вх. № 11074 от 17.12.2013) сообщило, что отправку

указанных СМС-сообщений на номер мобильного телефона +7-927-<...> осуществляло общество с ограниченной ответственностью «Роспромторг» (далее - ООО «Роспромторг») (426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Володарского, д. 1) в соответствии с договором № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг».

ООО «Роспромторг» (вх. № 154 от 13.01.2013) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8012-05 от 16.12.2013) сообщило, что рассылку указанных сообщений осуществлял ИП Л<...>в В.А., ИНН 720200518609, в соответствии с договором на оказание контент-услуг № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А.

Таким образом, отправка СМС-сообщений: «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг»;

- № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А..

Рассылка указанных рекламных сообщений: «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77» на номер мобильного телефона +7-927-<...> осуществлялась при непосредственном участии ОАО «СМАРТС», ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>ва В.А.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ИП Л<...>вым В.А. не представлено документального подтверждения дачи согласия С<...>ной С.В. на получение СМС-сообщений: «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77».

В соответствии с п. 5.4 договора № 79-13 от 24.04.2013, заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг», всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации за ненадлежащее или незаконное распространение СМС-сообщений и их содержание в полном объеме несет ООО «Роспромторг».

Согласно п.п. 3.3.2. и 3.6. договора на оказание контент - услуг № 781с от 03.12.2013,

заключенного между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А. (заказчик), предприниматель обязуется не использовать подключение к технической базе общества для отправки СПАМа. Если в отношении ООО «Роспромторг» вынесено решение компетентных органов Российской Федерации или оператором сотовой связи о выплате штрафа и (или) иных расходов, связанных с распространением заказчиком СПАМа, заказчик компенсирует документально подтвержденные расходы, возникшие в связи с наличием таких факторов.

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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

ИП Л<...>в В.А. в данном случае является рекламораспространителем.

Нарушение рекламоделами, 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 услуг такси: «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», распространенную по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 7-927-<...>, 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 28.02.2014.

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

<>...>