

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

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. № 5504-05 от 10.07.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10791/05-2014

26.06.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10791/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона +7-963-<...> без предварительного согласия абонента 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 присутствии:

заявителя - М<...>ка - не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом;

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. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «РПК Престиж-Колор» (далее - ООО «РПК Престиж-Колор»), расположенного по адресу: 614045, Пермский край, г. Пермь, ул. Крупской, д. 57а, оф. 67 (почтовый адрес: 614045, Пермский край, г. Пермь, ул. Монастырская, д. 57 (левое крыло), оф. 813), - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению М<...>ка И.В. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Ульяновским УФАС России определением от 28.03.2014 возбуждено дело № 10791/05-2014. К участию в деле привлечены: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», заявитель - М<...>к И.В. Рассмотрение дела назначено на 28.04.2014.

Определением от 28.04.2014 срок рассмотрения дела продлен до 28.05.2014, рассмотрение дела отложено и назначено на 28.05.2014.

Определением от 28.05.2014 срок рассмотрения дела № 10791/05-2013 продлен до 28.06.2014, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «РПК Престиж-Колор». Рассмотрение дела отложено и назначено на 26.06.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10791/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На рассмотрение дела 28.04.2014, 28.05.2014 и 26.06.2014 М<...>к И.В. не явился. Определения Ульяновского УФАС России по делу № 10791/05-2014 направлялись М<...>ку И.В. по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением.

На рассмотрение дела 28.04.2014, 28.05.2014 и 26.06.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился. В письменном пояснении по делу (исх. б/н от 12.05.2014, вх. № 3943 от 13.05.2014) общество сообщило, что отправку указанного сообщения осуществило ООО «РПК Престиж-Колор» на основании договора на оказание услуг № ДТ-П/013569 от 08.11.2013, заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «РПК Престиж-Колор». В соответствии с указанным договором ООО «РПК Престиж-Колор» предоставлена в использование программа ЭВМ «DEVINOPlatform» для отправки СМС-сообщений своим клиентам.

На рассмотрение дела 26.06.2014 представитель ООО «РПК Престиж-Колор» не явился, запрошенные определением от 28.05.2014 документы обществом не представлены. Определение от 28.05.2014, направленное ООО «РПК Престиж-Колор» заказным письмом с уведомлением № 43206875550649 по почтовому адресу общества (614045, Пермский край, г. Пермь, ул. Монастырская, д. 57 (левое крыло), оф. 813), получено обществом 23.06.2014.

Исследовав материалы дела № 10791/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740», направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-963-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило перенаправленное Федеральной антимонопольной службой заявление абонента открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») М<...>ка И.В. (вх. № 25/ог от 28.01.2014). В заявлении сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-963-<...> без его согласия 26.01.2014 в 16 час. 20 мин. поступило СМС-сообщение: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79022295010».

СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-82-99, принадлежащего к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Абонентский номер <...> -963-<...> (г. Пермь) предоставлен М<...>ку И.В. на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 30.11.2007, что подтверждает ОАО «ВымпелКом» (вх. № 1931 от 17.03.2014).

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: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740», является рекламой.

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.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

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

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 717-05 от 06.02.2014) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-756 от 20.02.2014, вх. № 1253 от 20.02.2014) сообщило, что телефонный номер <...> -902-370-82-99 закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ЗАО «Ярославль-GSM»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1360-05 от 05.03.2014) ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 02/162 от 25.03.2014, вх. № 2248 от 25.03.2014) сообщило, что отправку указанного рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-963-<...> осуществило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на основании договора № 2СМС от 01.10.2012, заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ЗАО «Ярославль-GSM».

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. б/н от 12.05.2014, вх. № 3943 от 13.05.2014) сообщило, что отправку указанного рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-963-<...> осуществило ООО «РПК Престиж-Колор» на основании договора на оказание услуг № ДТ-П/013569 от 08.11.2013, заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исполнитель) и ООО «РПК Престиж-Колор» (партнер).

Таким образом, распространение 26.01.2014 в 16 час. 20 мин. СМС-сообщения: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740» осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- договором № 2СМС от 01.10.2012, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»;

- договором на оказание услуг № ДТ-П/013569 от 08.11.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «РПК Престиж-Колор».

Распространение СМС-рекламы невозможно без совокупности действий лиц и средств распространения СМС-сообщений.

В соответствии с договором № ДТ-П/013569 от 08.11.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «РПК Престиж-Колор», исполнитель (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») за обусловленную плату предоставляет партнеру (ООО «РПК Престиж-Колор») доступ к программе «DEVINO Platform», позволяющий заказчику отправлять СМС-сообщения. Согласно п. 3.1.7 договора № ДТ-П/013569 от 08.11.2013 последнее обязано не использовать программный комплекс первого для рассылки сообщений рекламного характера без предварительного согласия пользователя.

От ООО «РПК Престиж-Колор» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Срочный выкуп авто в любом состоянии.

Купим дорого! 89638831740» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «РПК Престиж-Колор».

Каждый из указанных рекламодателей обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Документального подтверждения дачи М<...>ком И.В., абонентом телефонного номера +7-963-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740» рекламодателями ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «РПК Престиж-Колор» в Ульяновское УФАС России не представлено.

Таким образом, указанная реклама распространена посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-963-<...>, 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 рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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 от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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: «Срочный выкуп авто в любом состоянии. Купим дорого! 89638831740», распространенную 26.01.2014 в 16 час. 20 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-963-<...>, 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.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.07.2014.

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