

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 № 10563/05-2014

29.04.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10563/05-2014 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 - <Н...> - о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом,

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

- закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ЗАО «Ярославль-GSM»), расположенного по адресу: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

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

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 03.02.2014 по факту распространения 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10563/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Н...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ЗАО «Ярославль-GSM». Рассмотрение дела назначено на 03.03.2014.

<Н...> на заседание Комиссии 03.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 03.03.2014 представитель ЗАО «Ярославль-GSM» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 01/96 от 18.02.2014, вх. № 1228 от 19.02.2014 и № 1430 от 26.02.2014) следует, что отправителем СМС-сообщения 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. на номер <...> *** ** * ** является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». В соответствии с договором на предоставление услуг № 2СМС от 01.10.2012, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» (оператор) и ООО

«ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (провайдер), оператор предоставляет провайдеру услуги по приёму СМС-сообщений для доставки их на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть оператора. Содержание, адрес отправителя, как буквенный, так и числовой, а также адресаты СМС-сообщений определяются провайдером самостоятельно.

Определением от 03.03.2014 срок рассмотрения дела № 10563/05-2014 продлен до 03.04.2014 с целью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 31.03.2014.

<Н...> на рассмотрение дела 31.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ЗАО «Ярославль-GSM» на заседание Комиссии 31.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

На рассмотрение дела 31.03.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 31.03.2014 срок рассмотрения дела № 10563/05-2014 продлён до 30.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 29.04.2014.

<Н...>, а также представитель ЗАО «Ярославль-GSM» на заседание Комиссии 29.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 29.04.2014 не явился, запрошенные определением от 31.03.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10563/05-2014 имеется документальное подтверждение извещения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206873634587 от 03.04.2014, которым в адрес общества направлено определение от 31.03.2014, получено адресатом 11.04.2014.

Исследовав материалы дела № 10563/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV», распространённую 31.10.2013 в 17 час. 04 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 <Н...> (г. Москва), перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/46118/13 от 20.11.2013, вх. № 10462 от 29.11.2013), о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 52 от 29.01.2014). В обращении от 31.10.2013 указано, что заявителю без его согласия 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. на номер мобильного телефона 8 *** ** ** * поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV». Отправителем указанного сообщения значится лицо, обозначенное как «ELDORADO».

Абонентский номер <...> *** ** ** * зарегистрирован на <Н...> в соответствии с договором от 02.07.2004, заключённым им с открытым акционерным обществом

«МегаФон».

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 проведении акции по продаже телевизора «Samsung» со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru, направленная 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ***, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - интернет-магазину www.eldorado.ru, а также акции, в нём проводимой.

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.

Вместе с тем, из обращения <Н...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Н...> 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: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV» поступило заявителю с номера СМС-центра +7 902 370 82 99, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»). Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 7878-05 от 11.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2940 от 13.12.2013, вх. № 11294 от 29.12.2013)

общество является координирующим оператором сотовой связи стандарта GSM-900 на территории Самарской области. Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> закреплен за СМС-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

Из письменных пояснений ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 01/96 от 18.02.2014, вх. № 1228 от 19.02.2014 и № 1430 от 26.02.2014) следует, что отправителем СМС-сообщения 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. на номер <...> *** ** * * является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». В соответствии с договором № 2СМС от 01.10.2012, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» (оператор) и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (провайдер), оператор предоставляет провайдеру услуги по приёму СМС-сообщений для доставки их на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть оператора. Содержание, адрес отправителя как буквенный, так и числовой, а также адресаты СМС-сообщений определяются провайдером самостоятельно.

От ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV», а также документов, подтверждающих наличие согласия <Н...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

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

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 _____ рекламодателями, _____ 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: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV», распространенную 31.10.2013 в 17 час. 04 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 обществу с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» 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 16.05.2014.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 31
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

29.04.2014

г. Ульяновск

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

на основании своего решения от 29.04.2014 по делу № 10563/05-2014 о признании рекламы: «Купите телевизор Samsung со скидкой 10% в интернет-магазине www.eldorado.ru! Ваш промо-код СКИДКА10 действует до 7 ноября. Выберите телевизор на www.eldorado.ru/promo/samsungTV» от отправителя «ELDORADO», распространенной 31.10.2013 в 17 час. 04 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 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 о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», расположенному по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцевский Вал, д. 16, стр. 6, 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 «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», расположенному по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 16, стр. 6, 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.