

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10832/05-2014

15.07.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10832/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \*\* \* \*\* рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <Г...> - о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом;

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

- общества с ограниченной ответственностью «Электроник Восток» (далее - ООО «Электроник Восток»), расположенного по адресу: 125040, г. Москва, ул. Нижняя, д. 5, под. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ВИШНЯ ПЛЮС» (далее - ООО «ВИШНЯ ПЛЮС»), расположенного по адресу: 195256, г. Санкт-Петербург, Гражданский пр-т, д. 41А, оф. 4, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Огни Невы» (далее - ООО «Огни Невы»), расположенного по адресу: 191040, г. Санкт-Петербург, ул. Марата, д. 26/11, лит. А, пом. 5-Н, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <Г...> (г. Санкт-Петербург) Ульяновским УФАС России определением от 17.04.2014 по факту распространения 14.02.2014 в 19 час. 03 мин. рекламного СМС-сообщения: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus,Union,Sokolov,By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC LigoVsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \*\* \* \*\* возбуждено дело № 10832/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечена <Г...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Электроник Восток». Рассмотрение дела назначено на 15.05.2014.

<Г...> на заседание Комиссии 15.05.2014 не явилась, о месте и времени

рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 15.05.2014 представитель ООО «Электроник Восток» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Электроник Восток» (исх. № 53-14 от 24.04.2014, вх. № 3556 от 28.04.2014) следует, что общество самостоятельными СМС-рассылками не занимается, а предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. Рассматриваемое СМС-сообщение было сформировано и передано через платформу ООО «Электроник Восток» третьим лицом - ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» на основании договора на оказание услуг № ЭВ-508-13 от 22.02.2013. Формирование базы абонентов, формирование текста СМС-сообщения, рассылка СМС-сообщений осуществляются ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» самостоятельно, без участия ООО «Электроник Восток».

Определением от 15.05.2014 срок рассмотрения дела № 10832/05-2014 продлён до 17.06.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «ВИШНЯ ПЛЮС», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.06.2014.

Г. и представитель ООО «Электроник Восток» на заседание Комиссии 16.06.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» на заседание Комиссии 16.06.2014 не явился. Из представленных обществом письменных пояснений (вх. № 4561 от 27.05.2014) следует, что ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» предоставляет третьим лицам техническую возможность с использованием предоставленной ООО «Электроник Восток» платформы воспользоваться за определённую плату услугами связи. Так ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» с ООО «Огни Невы» заключен контракт № 22037 от 03.12.2012 на предоставление услуг доступа к системе передачи данных, согласно которому ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» (Исполнитель) обязуется оказать ООО «Огни Невы» (Контрагент) услуги по осуществлению платформой Исполнителя планирования, формирования и доставки от Контрагента до абонентов СМС-сообщений. В соответствии с п. 2.1 указанного договора Исполнитель обязуется предоставить Контрагенту специальную страницу доступа в сервисе «Вишня Плюс», именуемую «Виртуальный кабинет», позволяющую в любое удобное для заказчика время производить рассылки СМС-сообщений через сеть Интернет на мобильные телефоны своих клиентов.

Определением от 16.06.2014 срок рассмотрения дела № 10832/05-2014 продлен до 17.07.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Огни Невы», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.07.2014.

<Г...> на заседание Комиссии 15.07.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

Представители ООО «Электроник Восток» и ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» на заседание Комиссии 15.07.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела указанные юридические лица извещены надлежащим образом.

На рассмотрение дела 15.07.2014 представитель ООО «Огни Невы» не явился, запрошенные определением Ульяновского УФАС России от 16.06.2014 документы и

сведения обществом не представлены. Относительно заказных писем с уведомлением № 43206875636374 и № 43206875636381 от 19.06.2014, которыми по адресу регистрации ООО «Огни Невы» (191040, г. Санкт-Петербург, ул. Марата, д. 26/11, лит. А, пом. 5-Н) и по адресу его фактического нахождения (191023, г. Санкт-Петербург, ул. Садовая, д. 28/30, оф. 130) направлено вышеуказанное определение, на Интернет-сайте ФГУП «Почта России» [www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru) указано: «Неудачная попытка вручения» и «Возврат Истёк срок хранения», соответственно.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10832/05-2014 направлялись ООО «Огни Невы» по адресу его места регистрации, 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 № 10832/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus.Union.Sokolov.By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!», распространенную 14.02.2014 в 19 час. 03 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 \*\*\* \*\* \*\* \*, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Г...> (г. Санкт-Петербург), перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 67/ог от 17.02.2014), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 249 от 17.04.2014). В обращении указано, что заявителю 14.02.2014 в 19 час. 03 мин. без её согласия на номер мобильного телефона 8 \*\*\* \*\* \*\* \* поступило СМС-сообщение с рекламой следующего содержания: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus.Union.Sokolov.By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!». Отправителем указанного СМС-сообщения значится лицо, обозначенное номером «+79119213706».

Абонентский номер <...> \*\*\* \*\* \*\* \* зарегистрирован на <Г...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 579077 от 27.03.2012, заключенным ей с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации».

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 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация об открытии клуба «DANDY BAR», направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> \*\*\* \*\* \*\* \*, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - клубу «DANDY BAR».

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 <Г...> следует, что рассматриваемые рекламные сообщения поступили на номер мобильного телефона заявителя без её согласия. Лицами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Г...> на получение рассматриваемых СМС-сообщений, 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: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus,Union,Sokolov,By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!» поступило заявителю 14.02.2014 в 19 час. 03 мин. 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. № 1002-05 от 19.02.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-1034 от 04.03.2014, вх. № 1579 от 04.03.2014) 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 <...> был закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ЗАО «Ярославль-GSM»).

Вместе с тем, из ответа ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 02/176 от 27.03.2014, вх. № 2353 от 28.03.2014 и № 2764 от 09.04.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1370-05 от 05.03.2014) следует, что указанное СМС-сообщение было отправлено ООО «Электроник Восток», с которым ЗАО «Ярославль-GSM» заключен договор № 1402 от 01.01.2014. Согласно указанному договору исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») предоставляет заказчику (ООО «Электроник Восток») услуги по передаче СМС-сообщений от заказчика на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть исполнителя. Содержание, адрес отправителя и адресаты СМС-сообщений определяются заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением заказчика посредством обращения через сеть Интернет к оборудованию оператора для рассылки.

ООО «Электроник Восток» самостоятельными СМС-рассылками не занимается, а предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. Рассматриваемое СМС-сообщение было сформировано и передано через платформу ООО «Электроник Восток» третьим

лицом - ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» - на основании договора на оказание услуг № ЭВ-508-13 от 22.02.2013. Формирование базы абонентов, формирование текстов СМС-сообщений, рассылка СМС-сообщений осуществляются ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» самостоятельно, без участия ООО «Электроник Восток».

ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» предоставляет третьим лицам технические возможности с использованием предоставленной ООО «Электроник Восток» платформы воспользоваться за определённую плату услугами связи. Так, ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» с ООО «Огни Невы» заключен контракт № 22037 от 03.12.2012 на предоставление услуг доступа к системе передачи данных, согласно которому ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» (Исполнитель) обязуется оказать ООО «Огни Невы» (Контрагент) услуги по осуществлению платформой Исполнителя планирования, формирования и доставки от Контрагента до абонентов СМС-сообщений. В соответствии с п. 2.1 указанного договора Исполнитель обязуется предоставить Контрагенту специальную страницу доступа в сервисе «Вишня Плюс», именуемую «Виртуальный кабинет», позволяющую в любое удобное для заказчика время производить рассылки СМС-сообщений через сеть Интернет на мобильные телефоны своих клиентов.

От ООО «Огни Невы», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus,Union,Sokolov,By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!», а также документов, подтверждающих наличие согласия <Г...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

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

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 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: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus,Union,Sokolov,By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem

v podarok!», распространённую 14.02.2014 в 19 час. 03 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 «Огни Невы» 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 29.07.2014.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 43  
о прекращении нарушения законодательства  
Российской Федерации о рекламе

15.07.2014

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 15.07.2014 по делу № 10832/05-2013 о признании рекламы: «Segodnya otkritie DANDY BAR. Dj Kosinus,Union,Sokolov,By koshkiny. Geometria. Start 23.00. FC.DC Ligovsky 50 K 6. Info 9213706 Clubnie karty vsem v podarok!», распространённой 14.02.2014 в 19 час. 03 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 «Огни Невы», расположенному по адресу: 191010, г. Санкт-Петербург, ул. Марата, д.26/11, лит. А, пом. 5-Н, 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 «Огни Невы», расположенному по адресу: 191010, г. Санкт-Петербург, ул. Марата, д.26/11, лит. А, пом. 5-Н, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 8 сентября 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.