

РЕШЕНИЕ

по делу № 1024-ФАС52-07/13

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 22 апреля 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 23 апреля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, заместитель
начальника отдела контроля**

- Михайлова Н.В. - **Финансовых рынков, рекламы
и недобросовестной
конкуренции,**

рассмотрев дело №1024-ФАС52-07/13, возбужденного в отношении **открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы»** (юридический адрес: 109147, г.Москва, ул.Марксистская, д.4; адрес филиала «Макро-регион Поволжье»: 603146, г.Нижний Новгород, ул.Бекетова, д.62), при замене ответчика на **ООО «Билдинг»** (614111, г.Пермь, ул.Солдатова, д.44, оф.12), по обращению потребителя рекламы А. по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие сторон,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение А. по поводу рекламы, распространенной ОАО «Мобильные ТелеСистемы» по сетям электросвязи в виде СМС-сообщений без согласия абонента, что, по мнению заявителя, содержит признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В связи с указанными обстоятельствами, Управление Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 19 сентября 2013 года вынесло Определение о возбуждении дела №1024-ФАС52-07/13 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Определением от 21 октября 2013 года производство по делу приостановлено для установления лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 10.04.2014г. о возобновлении производства по делу ответчик ОАО «МТС» заменен на ООО «Билдинг».

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

А. является абонентом ОАО «МТС», имеет телефонный номер <...>.

Согласно представленной заявителем распечатки оператора связи на номер сотового телефона <...> поступили рекламные СМС-сообщения от отправителя «West» следующего содержания:

- 23.08.2013г.: *«Хочешь уехать – Назначь реальную цену. Тел. 2288080»;*

- 26.08.2013г.: *«Срочный ремонт компьютеров и ноутбуков. Любой сложности! +79023033804»* и другие.

Данные сообщения являются рекламой, так как отвечают определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что *товар* - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламные сообщения направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования (такси, услуги по ремонту компьютерной

техники), указанным в рекламных СМС-сообщениях, формирование и поддержание интереса к ним.

Рекламные сообщения не содержали наименования фамилии, имени и отчества абонентов, которым были адресованы сообщения, в связи с чем, являются рекламными.

Согласно пункта 1 статьи 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.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В своих объяснениях от 07.10.2013г. и от 08.10.2013г. ОАО «МТС» пояснило, что рекламодателем СМС-сообщений не является.

В целях установления местонахождения лица, являющегося рекламодателем, Нижегородское УФАС России направило запросы в адрес ЗАО «Волгоград-GSM» (г. Волгоград), ОАО «СМАРТС» (г. Самара), ОАО «МТТ» (г. Москва).

ЗАО «Волгоград-GSM» в письме от 21.11.2013г. исх.№140 сообщило, что обществом заключен договор от 01.12.2012г. №2779785 с ООО «А1 Системс», которое является рекламодателем.

ООО «А1 Системс» в письме от 30.12.2013г. (вх.№7900) сообщило, что заключило договор от 26.07.2010г. №82-syst1 с ОАО «МТТ», которому предоставлена техническая возможность для рассылки рекламных СМС-сообщений.

ОАО «МТТ» в письме от 18.11.2013г. исх.№002/034-05070 сообщило, что обществом заключен договор от 27.05.2013г. №001-SMS-13/29 с ООО «Билдинг», которому предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки СМС-сообщений через СМС-центр <...>.

ООО «Билдинг» в письме от 17.12.2013г. исх.№.190 сообщило, что проведено служебное расследование и выявлена ошибка оператора при распространении рекламных СМС-сообщений на телефонный номер <...>. Согласие абонента на получение им рекламных СМС-сообщений ООО «Билдинг» не представлено.

Таким образом, Нижегородское УФАС России установило, что рекламодателем рекламного СМС-сообщения отправителя «West» является ООО «Билдинг».

Определением от 10.04.2014г. ООО «Билдинг» привлечено к участию в деле в качестве ответчика.

Нижегородским УФАС России установлено, что рекламные СМС-сообщения отправителя «West» на телефонный номер <...> распространяло ООО «Билдинг».

Таким образом, распространение ООО «Билдинг» рекламных СМС-сообщений отправителя «West» 23 и 26 августа 2013 года на телефонный номер <...> противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В письме от 17.12.2013г. исх.№.190 ООО «Билдинг» сообщило, что прекратило распространение рекламных СМС-сообщений, в связи с чем, Комиссия Нижегородского УФАС России решила не выдавать предписание об устранении нарушения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую ООО «Билдинг» в виде рекламных СМС-сообщений отправителя «West» 23 и 26 августа 2013 года на телефонный номер <...>, поскольку ее распространение противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова