

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела об административном правонарушении

02.03.2015

ДЕЛО № 11842-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы о совершении обществом с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее - ООО «ИнфоБип», общество), <...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя ООО «ИнфоБип» (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента закрытого акционерного общества «Нижегородская Сотовая Связь» (далее - ЗАО «НСС») гр. Л., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 7316 от 25.08.2014). В обращении сообщается, что 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-**-**-** без его согласия поступило СМС-сообщение: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Taxi997777».

Абонентский номер <...> -***-**-**-** зарегистрирован на гр. Л в соответствии с договором об оказании услуг связи от 26.02.2010, заключенным им с ЗАО «НСС».

По заявлению гр. Л. Ульяновским УФАС России определением от 24.10.2014 возбуждено дело № 11547/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 14.01.2015 реклама: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777», распространенная 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-**-**-** без его согласия, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об

административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 11.02.2015 о возбуждении в отношении ООО «ИнфоБип» дела об административном правонарушении № 11842-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 02.03.2015 в 15 час. 00 мин. Определение от 11.02.2015 направлено ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением № 43206883551188 от 11.02.2015, которое получено 24.02.2015.

В Ульяновское УФАС России от ООО «ИнфоБип» 26.02.2015 поступило письменное пояснение, из которого следует, что общество не может быть распространителем рекламных СМС-сообщений, поскольку является посредником в передаче такого рода сообщений.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11547/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11842-К/05-2015 усматривается следующее.

В соответствии с п.п. 1-3 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. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> _**_*_*_*_*_**, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

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 гр. Л. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

СМС-сообщение: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777» поступило 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. гр. Л. с номера +7-***-**-**-**, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»).

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Волгоград-GSM» направлен запрос (исх. № 7250-05 от 15.09.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено рекламное сообщение. В ответ ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-954 от 25.09.2014, вх. № 8236 от 26.09.2014) сообщило, что через СМС-центр +7-***-**-**-** маршрутизируются СМС-сообщения, направляемые обществом с ограниченной ответственностью «Инвест Трафик» (далее - ООО «Инвест Трафик») на основании договора № 2605965 от 01.04.2012 и дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2012 на представление услуги «InfoSMS» к указанному договору.

Согласно ответу ООО «Инвест Трафик» (исх. № 06/01 от 06.10.2014, вх. № 8549 от 06.10.2014; исх. № 10/01 от 10.10.2014, вх. № 8886 от 17.10.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7250-05 от 15.09.2014) отправку СМС-сообщения на абонентский номер заявителя +7-***-**-**-** осуществило ООО «Инфобип» на основании договора предоставления услуг № ТУ-05/2014-02 от 01.05.2014. В соответствии с указанным договором ООО «Инвест Трафик» предоставляет ООО «Инфобип» доступ к SMPP-гейту и осуществляет оказание телематических услуг связи на основании лицензии № 77685 от 27.07.2010, подразумевающих прием и передачу электронных сообщений в рамках маршрутизации их к СМС-центрам мобильных операторов, в том числе СМС-центру ++7-***-**-**-**, принадлежащему ЗАО «Волгоград-GSM».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

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

Нарушение 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»),

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на

граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В Ульяновское УФАС России в ходе рассмотрения дела № 11547/05-2014 от ООО «ИнфоБип» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777», а также документов, подтверждающих наличие согласия гр. Л. на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Однако, согласно представленному 26.02.2015 договору оказания услуг № 25102013-177 от 25.10.2013, заключенному ООО «ИнфоБип» (исполнитель) с обществом с ограниченной ответственностью «Инфоком» (заказчик), исполнитель обязуется оказать заказчику услуги связи с предоставлением доступа к информационной системе исполнителя. Передача информации происходит от заказчика к исполнителю через сеть Интернет. Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации и страны места регистрации оператора абонента о рекламе и только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений. Заказчик гарантирует, что информация, передаваемая с помощью услуг исполнителя, соответствует нормам действующего законодательства Российской Федерации, в том числе нормам законов об охране авторских прав, о рекламе, законодательству об охране прав личности и т.п. (п.п. 7 и 8 приложения № 1 к договору).

При данных обстоятельствах ООО «ИнфоБип» не является рекламодателем и не является рекламодателем ненадлежащей рекламы.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вышеуказанные обстоятельства в силу ст. 24.5 КоАП РФ являются основанием для прекращения производства по данному делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 24.5, ч. 6 ст. 28.7, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 11842-К/05-2015 в отношении ООО «ИнфоБип» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган (Федеральная антимонопольная служба), вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об

административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Временно исполняющий обязанности
руководителя управления

<...>