

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. № 3799-05 от 15.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10585/05-2014

28.04.2014

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии: - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10585/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона +7-916-<...> без предварительного согласия абонента рекламных сообщений, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - Щ<...> , проживающей по адресу: 433745, Ульяновская обл., Барышский р-н, <...>, - не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом;

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

- общества с ограниченной ответственностью «Армада» (далее - ООО «Армада»), расположенного по адресу: 614000, Пермский край, г. Пермь, пр-т Комсомольский, д. 84, - представитель не явился, 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. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 29.01.2014 по факту распространения рекламных сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-<...> возбуждено дело № 10585/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Армада», а также - заявитель Щ<...> Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10585/05-2014 продлен до 29.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 02.04.2014.

Определением от 02.04.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10585/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Щ<...> на рассмотрение дела 28.02.2014, 02.04.2014 и 28.04.2014 не явилась.

На рассмотрение дела 28.02.2014, 02.04.2014 и 28.04.2014 представитель ООО «Армада» не явился. В письменном пояснении по делу (вх. № 2091 от 20.03.2014) ООО «Армада» сообщило, что отправку рекламных СМС-сообщений на номер мобильного телефона +7-917-<...> осуществило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на основании договора об оказании услуг № 120/2012 от 01.01.2012, заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и обществом с ограниченной ответственностью «Юплэй» (далее - ООО «Юплэй»), у которого заключен договор с ООО «Армада».

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 28.04.2014 не явился, запрошенные определением от 02.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10585/05-2014 имеется

документальное подтверждение извещения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206873637304, которым в адрес общества направлено определение от 02.04.2014, получено адресатом 17.04.2014.

Исследовав материалы дела № 10585/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>» и «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Щ<...>, абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС», Ульяновская обл.) (вх. № 402/ог от 29.11.2013), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-917-<...> без ее согласия поступили СМС-сообщения:

- 28.11.2013 в 11 час. 24 мин. - «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>»;

- 28.11.2013 в 15 час. 49 мин. - «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>».

Согласно заявлению отправителем указанных сообщений является лицо, обозначенное как «MF-Card».

Абонентский номер <...> -917-<...> зарегистрирован на Щ<...> в соответствии с договором от 09.01.2009, заключенным с ОАО «МТС».

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-сообщениях: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>» и «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>», 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.

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. № 7673-05 от 04.12.2013) филиал ОАО «МТС» в Ульяновской области (исх. № П 10-06/0083и от 06.12.2013, вх. № 11039 от 16.12.2013 и № 11088 от 17.12.2013) представил детализированную выписку об оказанных услугах связи по телефону 8-917-<...>. Согласно детализации оказанных услуг на телефонный номер заявителя СМС-сообщения поступили с телефонных номеров +7-902-478-00-00 и +7-902-478-00-01, принадлежащих к ресурсу нумерации Пермского и Ханты-Мансийского филиалов открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее - ОАО «Ростелеком»), соответственно.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8282-05 от 25.12.2013) Пермский филиал ОАО «Ростелеком» (исх. № 0501/05/9029-13 от 27.12.2013) сообщил, что ОАО «Ростелеком» заключен договор об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012 с контент-провайдером - ООО «Армада», в соответствии с которым контент-провайдер предоставляет доступ к СМС-центру ОАО «Ростелеком» другим, более мелким, провайдерам.

Из письменных пояснений ООО «Армада» (вх. № 2091 от 20.03.2014) следует, что отправителем рассматриваемых СМС-сообщений на номер <...> -917-<...> является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». От ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщений: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>» и «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 28.11.2013 в 11 час. 24 мин. и 15 час. 49 мин. СМС-сообщений: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>» и «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>», соответственно, осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- № 410-12 от 27.02.2012, заключенным между ООО «Ростелеком» и ООО «Армада»;
- № 128/2012 от 01.05.2012, заключенным между ООО «Армада» и ООО «Юплэй»;
- № 120/2011 от 01.01.2011, заключенным между ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Рассылка рекламных сообщений осуществлялась при непосредственном участии ООО «Армада», ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

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 Щ<...>, абонентом телефонного номера +7-917-<...>, согласия на получение рекламных СМС-сообщений: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>» и «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>» рекламодателями, в том числе ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в Ульяновское УФАС России не представлено.

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

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.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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: «50% скидка (600 руб. вместо 1200 руб.) на био-запаивание секущихся кончиков от салона красоты «Perso... <http://mmfcardru/news/41CFDD66>», распространенную 28.11.2013 в 11 час. 24 мин., и рекламу «Супер предложение! Скидка 25% (525 руб. вместо 700 руб.) на укрепление ногтей био-гелем + френч в са... <http://mmfcardru/news/6DODCF9C>», распространенную 28.11.2013 в 15 час. 49 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-917-<...>, 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, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области 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 15.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии