

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 № 10474/05-2013

14.02.2014

г. Ульяновск

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

<...>

рассмотрев дело № 10474/05-2013 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-960-372..., содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

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

- <Д...>, зарегистрированного по адресу: <...> (паспорт <...> до объявления перерыва;

- закрытого акционерного общества «ДАРС-АйПи» (далее - ЗАО «ДАРС-АйПи»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Энтузиастов, д. 3, - <Г...> (доверенность от 01.01.2014, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по обращению гр. <Г...> определением от 30.12.2013 по факту распространения рекламы посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-960-372... возбуждено дело № 10474/05-2013 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 Российской Федерации о рекламе, привлечен <Д...> Рассмотрение дела назначено на 28.01.2014.

<Д...> на рассмотрении дела 28.01.2014, а также в письменных пояснениях по делу (вх. № 592 от 27.01.2014) сообщил, что с 01.02.2013 работает инженером технической поддержки в обществе с ограниченной ответственностью «Гудлайнс» (далее - ООО «Гудлайнс»). Для привлечения клиентов к деятельности общества <Д...> было принято решение осуществить рассылку рекламы посредством СМС-сообщений. С указанной целью <Д...> обратился в ЗАО «ДАРС-АйПи», с которым впоследствии им был заключен договор на оказание услуг № 0108/13-УС от 01.08.2013. 01.11.2013 <Д...> была направлена заявка в ЗАО «ДАРС-АйПи» с указанием 500 номеров мобильных телефонов, выбранных случайным образом. Рассылка была осуществлена, после чего <Д...> произведена оплата оказанных услуг. О том, что своими действиями нарушает законодательство Российской Федерации о рекламе, <Д...> не знал.

Определением от 28.01.2014 срок рассмотрения дела № 10474/05-2013 продлен до

28.02.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ЗАО «ДАРС-АйПи», а также с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 14.02.2014 в 11 час. 00 мин. (в заседании Комиссии объявлен перерыв до 15 час. 00 мин. 14.02.2014 с целью получения дополнительных документов, необходимых для рассмотрения дела).

На заседании Комиссии 14.02.2014 <Д...> поддержал доводы, изложенные на предыдущем заседании Комиссии.

Представителем ЗАО «ДАРС-АйПи» на рассмотрении дела 14.02.2014, а также в письменных пояснениях общества (исх. № 28 от 12.02.2014, вх. №1106 от 14.02.2014) сообщено, что между ЗАО «ДАРС-АйПи» и открытым акционерным обществом «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС») заключен договор № 170-12 от 19.10.2012, согласно которому ОАО «СМАРТС» оказывает заказчику услуги по созданию информационного канала для рассылки СМС-сообщений. Услугу по рассылке информационных СМС-сообщений ЗАО «ДАРС-АйПи», в свою очередь, оказало <Д...> в соответствии с договором на оказание услуг № 0108/13-УС от 01.08.2013. Данный договор, помимо прочего, содержит также ссылку на обязанность <Д...> предоставлять для рассылки СМС-сообщений номера, абоненты которых дали согласие на получение этих сообщений. Кроме того, подписывая договор, <Д...> знал, что всю ответственность за нарушение действующего законодательства Российской Федерации в полном объеме несёт заказчик (<Д...>).

Исследовав материалы дела № 10474/05-2013, заслушав пояснения <Д...> и представителя ЗАО «ДАРС-АйПи», Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «*Локальные сети*Видеонаблюдение*Ремонт компьютеров дома и в офисе*Сайты от 1500 руб. - - Гудлайнс: тел. 249-500», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи 06.11.2013 в 10 час. 03 мин. без предварительного согласия абонента +7-960-372..., ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Г...> (вх. № 361/ог от 06.11.2013). В обращении указано, что заявителю 06.11.2013 в 10 час. 03 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7-960-372... поступило СМС-сообщение от отправителя «Goodlines» следующего содержания: «*Локальные сети*Видеонаблюдение*Ремонт компьютеров дома и в офисе*Сайты от 1500 руб. - - Гудлайнс: тел. 249-500». СМС-сообщение поступило с центра сообщений: +7-902-370-85-81, принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «СМАРТС».

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 7079-05 от 11.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2926 от 12.12.2013, вх. № 10928 от 12.12.2013 и № 11078 от 17.12.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение, отправленное ЗАО «ДАРС-АйПи», расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Энтузиастов, д. 3. В рамках договора № 170-12 от 19.10.2012, заключенного указанным обществом с ОАО «СМАРТС», последнее организует партнеру доступ к оборудованию СМС-центра по smpp-протоколу. Далее информационную СМС-рассылку осуществляет ЗАО «ДАРС-АйПи» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.3 договора должны дать согласие на получение информационных СМС-сообщений.

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «ДАРС-АйПи» направлен запрос (исх. № 8083-05 от 18.12.2013) о представлении сведений относительно заказчика распространения рассматриваемого рекламного сообщения. Согласно ответу ЗАО «ДАРС-АйПи» (исх. № 305 от 27.12.2013, вх. № 11677 от 30.12.2013) между ЗАО «Дарс-АйПи» и <Д...> заключен договор на оказание услуг № 0108/13-УС от 01.08.2013, согласно которому ЗАО «Дарс-АйПи» обязалось оказывать <Д...> услуги по распространению СМС-сообщений, содержание которых входит в зону ответственности <Д...>.

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» рассматриваемая информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер заявителя +7-960-372..., а также иных абонентов, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - ООО «Гудлайнс» и услугам, им оказываемым.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как следует из обращения гр. <Г...>, рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Из пояснений <Д...> следует, что номера телефонов для рассылки СМС-сообщения выбирались путем перебора - случайного выбора.

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 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.

Согласно договору на оказание услуг № 0108/13-УС от 01.08.2013, заключенному между <Д...> (заказчик) и ЗАО «ДАРС-АйПи» (исполнитель), общество обязуется оказать услугу по рассылке информационных сообщений с использованием сервисов, предоставленных ОАО «СМАРТС» в соответствии с договором № 170-12 от 19.10.2012. Текст рассматриваемого СМС-сообщения составлен <Д...>.

Таким образом, лицом, фактически осуществившим рассылку СМС-сообщения с содержанием: «*Локальные сети*Видеонаблюдение*Ремонт компьютеров дома и в офисе*Сайты от 1500 руб. - - Гудлайнс: тел. 249-500», то есть рекламораспространителем, является ЗАО «ДАРС-АйПи».

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.

Согласно имеющемуся в материалах дела № 10474/05-2013 договору на оказание услуг № 0108/13-УС от 01.08.2013, заключенному между <Д...> и ЗАО «ДАРС-АйПи», рассылка рассматриваемого СМС-сообщения была осуществлена однократно, следовательно, распространение рекламы с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» на момент принятия настоящего решения прекращено.

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 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:

1. Признать рекламу «*Локальные сети*Видеонаблюдение*Ремонт компьютеров дома и в офисе*Сайты от 1500 руб. - - Гудлайнс: тел. 249-500», распространённую по сетям подвижной радиотелефонной связи 06.11.2013 в 10 час. 03 мин. без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-960-372..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28.02.2014.

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

<...>

