

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ
по делу № 10102/05-2013

25.09.2013

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - заместитель руководителя управления Попов К.Ю.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- специалист-эксперт Хвостова Н.В.,

рассмотрев дело № 10102/05-2013 по факту распространения рекламного сообщения по-средством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, содер-жащего признаки нарушения частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодатель-ства о рекламе, - индивидуального предпринимателя <А...>, зарегистрированного по адресу: *****, - не явился, направил ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие (исх. № 16 от 19.09.2013, вх. № 8229 от 20.09.2013),

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по заявлению гр. <Д...> по факту распространения реклам-ного сообщения 20.04.2013 в 14 час 44 мин посредством подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> _***_***_**_** без предварительного согласия абонента определением от 05.09.2013 возбуждено дело № 10102/05-2013 по признакам нарушения ч.ч. 1 и 2 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 ИП <А...>. Рассмотрение дела назначено на 25.09.2013.

В письменном пояснении по делу № 10102/05-2013 (вх. № 8229 от 20.09.2013) ИП <А...> сообщил, что согласно заключенному с обществом с ограниченной ответственностью «Информация» (далее – ООО «Информация») договору об оказании услуг № 12 от 11.01.2013 общество представило ИП <А...> техническую возможность создавать и направлять третьим лицам СМС-сообщения. СМС-сообщение 20.04.2013 в 14 час 44 мин направлено предприни-мателем по собственному желанию, так как одним из видов деятельности ИП <А...> является деятельность такси, а именно сотрудничество со службой заказа такси «Везет». Сведения, ука-занные в СМС-сообщении, взяты на сайте службы заказа такси «Везет». Документом, под-тверждающим рассылку данного рассматриваемого сообщения, является распечатка с про-граммы в день рассылки. Согласие пассажиров на получение сообщений в письменной форме он не собирал. На данный момент ИП <А...> изучил Федеральный закон «О рекламе», в част-ности статью 18. На абонентский номер <...> _***_***_**_** больше сообщения не

направляются.

На рассмотрение дела № 10102/05-2013 25.09.2013 ИП <А...> не явился. В материалах дела имеется ходатайство ИП <А...> о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 8229 от 20.09.2013).

Исследовав материалы дела № 10102/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу услуг такси, распространенную по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-**, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Д...> (вх. № 162/ог от 30.04.2013), который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что заявителю 20.04.2013 в 14 час. 44 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7-***-***-**-** поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Подача авто 9 мин! Де-шево даже на левобережье и ч/з мосты. Такси 242424». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Vesna!».

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.

Следовательно, информация, направленная неопределенному кругу лиц через СМС-сообщения и получаемая абонентами посредством подвижной радиотелефонной связи, является рекламой.

Согласно детализации оказанных услуг за 20.04.2013 на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с телефонного номера +7-903-703-04-02, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») («Билайн»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 2979-05 от 21.05.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «ВымпелКом» (вх. № 4641 от 28.05.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Би-лайн» № 429838801 от 18.01.2011 за обществом с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»). В рамках договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» присвоен идентификационный номер <...>. Данные учета объема оказанных услуг за 20.04.2013 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером 70886978036 на номер <...> -***-***-**-** направлено СМС-сообщение от отправителя «Vesna!».

Ульяновским УФАС России в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» направлен запрос (исх. № 3245-05 от 30.05.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (вх. № 4853 от 31.05.2013) на основании договора оказания услуг № ДТ-К/012701 от 11.01.2012 общество

предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» ООО «Информация». Согласно п. 3.3.2 дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ-К/012701 от 11.01.2012 ООО «Информация» обязано получить от абонента согласие на получение СМС-сообщений. В адрес ООО «Информация» (г. Уфа Республики Башкортостан) Ульяновским УФАС России также направлен запрос (исх. № 3396-05 от 04.06.2013) о представлении сведений о за-казчике распространения рассматриваемой рекламы, а также копии договора с рекламодате-лем, однако данный запрос организацией не получен.

В соответствии с п. 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужден-ных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержден-ных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, дела по фак-там распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федераль-ной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях ко-торого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Материалы по данному факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Ульяновским УФАС России направлены в Башкортостанское УФАС России, которое возбудило дело № Р-115-13 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рек-ламе». В ходе рассмотрения указанного дела установлено, что на основании договора об ока-зании услуг № 12 от 11.01.2013, заключенного между ООО «Информация» (исполнитель) и ИП <А...> (заказчик), исполнитель оказывает за плату заказчику услуги, обеспечивающие техническую возможность заказчика создавать и отправлять третьим лицам СМС-сообщения. Руководствуясь п. 3.37 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных при-казом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Башкортостанского УФАС России пере-дала материалы дела № Р-115-13 в Ульяновское УФАС России, поскольку лицо, совершившее действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекла-ме, зарегистрировано на территории Ульяновской области.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем явля-ется лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с ис-пользованием любых средств.

Рассылка рассматриваемого рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии Ульяновского филиала ЗАО «НСС», ОАО «ВымпелКом», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «Информация» и ИП <А...>.

ИП <А...> не представлено документального подтверждения дачи абонентом +7-***-***-**-** согласия на получение СМС-сообщения, рекламирующего услуги такси.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по се-тям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, под-вижной 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.

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, ав-томатической рассылки).

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 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

ИП <А...> в данном случае является рекламораспространителем.

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, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, 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 услуг такси, распространенную 20.04.2013 в 14 час 44 мин по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-** от отправителя «Vesna!» - «Подача авто 9 мин! Дешево даже на левобережье и ч/з мосты. Такси 242424», - ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования частей 1 и 2 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 07.10.2013.

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

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Н.В. Хвостова