

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

К <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...> ,

рассмотрев дело №06-ФАС22-Р/10-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Мобилгруп» и ООО «АНТ 2000» посредством SMS сообщений рекламы «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852) <...>»,

в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителей: ООО «Мобилгруп» - директор Б <...> и ООО «АНТ 2000» - директор П <...> ,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

В силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела в отсутствие заявителя и представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как заявитель своевременно и надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела.

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное обращение гражданина г.Барнаула (вхд. № 10707 от 29.11.2013г.) о получении 28.11.2013г. SMS сообщения на мобильный телефон +7-<...> от абонента HYUNDAI следующего содержания «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает...», в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

26 февраля 2014г. представитель лица, в отношении которого возбуждено дело по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» - ООО «Мобилгруп» на рассмотрение дела не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлен своевременно надлежащим образом.

21.02.2014 года от генерального директора ООО «Мобилгруп» Б <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела без его участия в связи с командировкой за

пределы г.Барнаула (доказательства отсутствия Б<...> в Барнауле на дату 26.02.2014г. не представлены).

В заседание Комиссии лицом, участвующим в деле - директором ООО «АНТ 2000» П<...> представлены дополнительные документы и материалы, а также заявлено ходатайство об обязательном рассмотрении дела с участием представителя ООО «Мобилгруп».

Представленные дополнения требуют изучения и проверки, ранее Комиссией не исследовались, а также по представленным документам требуется пояснение директора ООО «Мобилгруп».

В соответствии с абз. 3, 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия определила: ходатайство ООО «АНТ 2000» удовлетворить. Дело №06-ФАС22-Р/01-14, возбужденное в отношении ООО «Мобилгруп» и ООО «АНТ 2000», отложить; назначить рассмотрение дела на 25 марта 2014г.

25 марта 2014г. Комиссия возобновила рассмотрение дела №06-ФАС22-Р/01-14 в новом заседании с того момента, с которого оно было отложено.

На заседании Комиссии заявитель доводы, изложенные в заявлении, в полном объеме поддержал. Просил Комиссию не применять штрафных санкций.

На заседании Комиссии, директор ООО «АНТ 2000» П<...>, пояснил, что текст смс-сообщений готовится сотрудниками ООО «АНТ 2000», а рассылка смс-сообщений с 2008г. осуществляется ООО «Мобилгруп» в рамках заключенного договора. ООО «АНТ 2000» до 21 февраля 2014г. не имело доступ к технической базе ООО «Мобилгруп», следовательно, осуществить рассылку не могло. Впервые получило доступ к технической базе ООО «Мобилгруп», т.е. логин и пароль 21 февраля 2014г. На телефон с номером принадлежащий заявителю 28.11.2013г. было отправлено СМС-сообщение ООО «Мобилгруп», т.к. ООО «АНТ 2000» в указанный период не имело доступа к технической базе, а также до распространения рекламы заявитель был внесен в так называемый «черный список» (в заседании Комиссии представлена переписка по электронной почте с ООО «Мобилгруп»).

Маркетолог отдела продаж ООО «АНТ 2000» З<...> в заседании Комиссии доводы, изложенные П<...>, поддержала в полном объеме.

Б<...>, генеральный директор ООО «Мобилгруп», в заседании Комиссии относительно распространения спорной СМС-рекламы сообщил, что ранее со стороны ООО «АНТ 2000» претензий не было. В рамках заключенного договора, ООО «Мобилгруп» оказывает техническую поддержку, только в том случае, если кто-то не может загрузить базу, тогда оказывает помощь в рассылке. Относительно доступа ООО «АНТ 2000» к технической базе ООО «Мобилгруп» Б<...> пояснил, что договор был заключен в 2008г., в это время и были предоставлены пароль и логин к доступу базы, доказательства представить не могут, т.к. не сохранились. Сообщить или указать информацию о дате и времени добавления номера телефона заявителя в «Стоп-лист» личного кабинета ООО «АНТ 2000» не представляется возможным на указанный период времени. Проверены все каналы связи, предупреждений о внесении номера телефона заявителя в «Стоп-лист» от

ООО «АНТ 2000» на корпоративные средства связи не поступало.

Комиссия, заслушав представителей сторон, исследовав материалы дела, установила необходимость в получении от ООО «Мобилгруп» дополнительных документов по данному делу для принятия решения. В соответствии со ст.ст. 33, 36 Федерального закона «О рекламе», п.37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, п.3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 решила: объявить перерыв до 01.04.2014г. 11-00 часов; ООО «Мобилгруп» к заседанию Комиссии представить документы, подтверждающие кем и когда внесены сведения о включении абонента С<...> в список телефонов, на которые запрещена отправка смс-сообщений клиента ООО «АНТ 2000».

01 апреля 2014г. Комиссия возобновила рассмотрение дела №06-ФАС22-Р/01-14 в новом заседании с того момента, с которого был объявлен перерыв.

В данном заседании Комиссии директор ООО «АНТ 2000» П<...> предоставил распечатку статистики заходов на сайт sms.mobilgroup.ru с компьютеров ООО «АНТ 2000» за период с 06.08.2013г. по 31.03.2014г.

Генеральный директор ООО «Мобилгруп» Б<...> в заседание Комиссии документы, подтверждающие кем и когда внесены сведения о включении абонента С<...> в список телефонов, на которые запрещена отправка смс-сообщений клиента ООО «АНТ 2000» (Заказчик) не предоставил. Согласно письменным пояснениям Б<...>, информацию о дате и времени добавления абонента +7-<...> в «Стоп-лист» личного кабинета ООО «АНТ 2000» предоставить ООО «Мобилгруп» не может, по причине отсутствия логирования данных событий в системе ООО «Мобилгруп» на указанный период, по причине того, что согласно подписанного договора ответственность за работу в личном кабинете несет Заказчик. Базы и тексты для рассылок принадлежат Заказчику. Добавление абонента с номером +7-<...> в «Стоп-лист» осуществлено после запланированной спорной распространенной СМС-рекламы. Не исключено, что абонент с номером +7-<...> был добавлен в «Стоп-лист» сотрудником ООО «Мобилгруп». При вынесении решения Б<...> просит Комиссию учесть тот факт, что оказание ООО «Мобилгруп» технической помощи по отправке смс-сообщений не противоречит законодательству РФ о рекламе. Б<...> в заседании Комиссии подтвердил принадлежность ООО «Мобилгруп» корпоративной электронной почты: <...>.

Комиссия, заслушав доводы сторон, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Алтайским краевым УФАС России установлено, что 28.11.2013г. на мобильный телефон с номером +7-<...> было получено SMS сообщение следующего содержания: «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852) <...>».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования – Автоцентр АНТ HYUNDAI и реализуемые им обновленные автомобили ix35.

Согласно 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.

Между ЗАО «Мобилгруп» (Исполнитель) и ООО «АНТ 2000» (Заказчик) заключен договор №37Е от 16.10.2008г. на оказания информационных услуг.

В соответствии с условиями настоящего договора, Исполнитель оказывает, а Заказчик принимает и оплачивает услуги по предоставлению доступа к Технической базе Исполнителя, используемой для передачи Абонентам Информационных сообщений Заказчика через телекоммуникационные сети в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором и приложениями к нему (п.1.1 Договора).

Согласно п.1.2 Договора после получения доступа к Технической базе Заказчик самостоятельно производит отправку Абонентам Информационных сообщений. Количество и стоимость оплачиваемых Информационных сообщений указывается в заявке Заказчика.

Согласно п. 1.3. Договора если в заявке Заказчика указана необходимость отправки Информационных сообщений Исполнителем, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги по отправке Информационных сообщений Абонентам. В этом случае Заказчик в течение трех рабочих дней с момента подачи заявки обязан предоставить Исполнителю необходимую информацию: текст сообщений, список Абонентов с указанием их телефонных номеров.

Согласно пояснениям директора ООО «АНТ 2000» П<...>, СМС-сообщение абонент с номером +7-<...> получил по вине оператора ООО «Мобилгруп».

Согласие на получение рекламы «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852) <...>» путем SMS рассылки, от абонента с номером +7-<...> ООО «АНТ 2000» и ООО «Мобилгруп» не были представлены.

Комиссией установлено, что 27 ноября 2013г. между ООО «Мобилгруп» и ООО «АНТ 2000» осуществлялась переписка по электронной почте по вопросу

распространения 28 ноября 2013г. смс-рекламы «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852<...>».

Из письменных пояснений менеджера по работе с клиентами ООО «Мобилгруп» П<...> следует, что рассылка 28 ноября 2013г. СМС сообщение на номер абонента +7-<...> совершена ООО «АНТ 2000» по представленной ими базе номеров. Данный абонент находился в списке. Информацию по удалению данного номера +7-<...> до 20 ноября 2013г. на корпоративную почту ООО «Мобилгруп» <...> не получала (представлена переписка по электронной почте). Упоминание об абоненте с номером +7<...> в ней нет.

Доказательств о включении абонента с номером +7-<...> в список телефонов, на которые запрещена отправка смс-сообщения ООО «Мобилгруп», равно как ООО «АНТ 2000» представлены не были.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований установленных ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из анализа представленных в адрес антимонопольного органа документов и материалов следует, что рекламораспространителями указанной рекламной информации являются ООО «АНТ 2000» и ООО «Мобилгруп».

Таким образом, Комиссией установлено, что реклама «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852) <...>» распространялась посредством SMS сообщения на мобильный телефон с номером +7-<...> с нарушением требований ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Автоцентр АНТ HYUNDAI приглашает Вас 30 ноября на День открытых дверей! ПРЕМЬЕРА обновленного ix35, развлекательная программа для ДЕТЕЙ, фуршет. ТОЛЬКО в этот день СКИДКИ и ПОДАРКИ на все автомобили в наличии! (3852) <...>» направленную на мобильный телефон с номером +7-<...>, без предварительного согласия абонента.

2. Признать ООО «АНТ 2000» и ООО «Мобилгруп» нарушившими требования ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Вынести ООО «АНТ 2000» и ООО «Мобилгруп» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена 01 апреля 2014г.

Решение изготовлено в полном объеме 01 апреля 2014г.

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

<...>