

РЕШЕНИЕ

06 мая 2014 года г. Челябинск

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

председатель Комиссии: Л.Н. Галичина, заместитель руководитель – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

И.П. Баранова, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

члены Комиссии: Л.Р. Штепа, специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 21-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения рекламы с телефонного номера <...> без предварительного согласия абонента <...>, в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратился житель города Челябинска с заявлением о поступлении 17 декабря 2013 года в 00:01 на его телефонный номер <...> СМС-сообщения с рекламой «Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км .2171100» с телефонного номера <...> через СМС-центр <...>. Согласия на данную рассылку заявитель не давал.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи: http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/, телефонный номер <...> -902-370-85-81 входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (далее –

ОАО «СМАРТС»), в связи с чем Челябинским УФАС России был направлен запрос в ОАО «СМАРТС».

По сведениям ОАО «СМАРТС», СМС-сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи». ООО «СофтПрофи» представило сведения о том, что обеспечило ООО «Гранд Телеком» доступ к программному приложению для формирования, доставки СМС-сообщений.

Из представленных ООО «Гранд Телеком» сведений следует, что указанное СМС-сообщение поступило на СМС-сервер от ООО ИТ «Бизнес Консалтинг». ООО «Гранд Телеком» также представило договор от 01.03.2013 № 0000038, заключенный с ООО ИТ «Бизнес Консалтинг», по которому ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» предоставлен доступ к программному приложению ООО «Гранд Телеком» для отправки СМС-сообщений.

Так, пунктом 3.2.2. указанного договора предусмотрено, что ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» обязано не отправлять через систему спам СМС-сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение СМС-сообщений рекламного характера. Пунктом 3.2.5. этого же договора установлена обязанность ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» осуществлять отправку СМС-сообщений только тем абонентам, которые выразили свое согласие на получение, отправляемых СМС-сообщений в любой законной форме (подписка через СМС, анкета с указанием контактного номера, подписанное заявление или договор, акцепт на оферту и т.д.).

По факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи Челябинским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО ИТ «Бизнес Консалтинг».

Представитель ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» на рассмотрение дела не явился, требуемые Челябинским УФАС России документы и письменные объяснения не представил. Почтовая корреспонденция, направленная ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» по указанному в Едином государственном реестре юридических лиц адресу: 141981, г. Дубна, Московская область, ул. Правды, д. 16, оф. 2, вернулась в Челябинское УФАС России с отметкой отделения почтовой связи об истекшем сроке хранения, в связи с чем Челябинское УФАС России запросило у Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 12 по Московской области сведения о местонахождении ООО ИТ «Бизнес Консалтинг». По представленным Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Московской области сведениям, ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» зарегистрировано по адресу: 141981, г. Дубна, Московская область, ул. Правды, д. 16, оф. 2, совпадающему с тем адресом, по которому антимонопольным органом направлялись запросы.

Челябинское УФАС России в ходе рассмотрения дела не смогло истребовать запрошенные документы у данного лица по причине его отсутствия по месту государственной регистрации, а направленная корреспонденция в адрес ООО «ИТ-Бизнес Консалтинг» была возвращена Почтой России в связи с истечением срока хранения.

Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

На телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой с телефонного номера <...> без согласия абонента.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

Поскольку заявитель указывает, что не давал своего согласия на распространение ему рекламы по сетям телефонной связи, а ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» не представило доказательства получения такого согласия, реклама признается направленной без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Таким образом, реклама, распространенная 17 декабря 2013 года в 00:01 абоненту <...> без предварительного согласия на получение рекламы, нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем указанной рекламы является ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» как лицо, осуществившее распространение СМС-сообщения рекламного характера без получения предварительного согласия абонента на данную рассылку.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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, в которой присутствуют сведения: «Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км .2171100», распространенную ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» 17 декабря 2013 года в 00:01 с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18

Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО ИТ «Бизнес Консалтинг» и его должностного лица

Решение изготовлено в полном объеме 26 мая 2014 года.

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

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

И.П. Баранова

Л.Р. Штепа