

Генеральному директору

ООО «Астей»

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 08р-23/2014

17 июля 2014 г.

г. Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения объявлена 16.07.2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 17.07.2014 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - вр.и.о.
руководителя управления;

Члены Комиссии: - старший
государственный инспектор отдела контроля
монополистической деятельности,
недобросовестной конкуренции и рекламы;

- специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 08р-23/2014 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (юридический адрес: 644070, г. Омск, ул. 10 Лет Октября, 105, кв. 88, ИНН 5504240385) (далее – ООО «Астей») ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы посредством направления sms-сообщения гражданину <...> (далее – Заявитель) без получения предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области 17.02.2014 г. поступило заявление гражданина <...>, содержащее сведения о том, что 14.02.2014 г. в 16 час. 08 мин. на принадлежащий ему телефонный номер <...> с телефонного номера + 7 908 628 79 40 поступило sms-сообщение следующего содержания: «ТАХИ в Питере и области! Цены ниже плитуса! Подача От 5 минут! Т: 333-7333», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Определением о возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.04.2014 г. по данному факту по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» возбуждено дело № 08р-23/2014.

Определением от 26.06.2014 г. лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» признано ООО «Астей». Дело назначено к рассмотрению на 16.07.2014 г.

16.07.2014 г. состоялось заседание Комиссии.

ООО «Астей», будучи надлежащим образом извещенное о времени и месте проведения заседания Комиссии, явку своего представителя в заседание не обеспечило, ходатайства об отложении рассмотрения дела не направило, в связи с чем, Комиссия в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, проводит заседание Комиссии в отсутствие не явившего участника.

Исследовав документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссией Сахалинского УФАС России установлено следующее.

Отношения в сфере рекламы независимо от места её производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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.

Под объектом рекламирования в соответствии с п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» понимается 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 соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «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 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.

Из материалов дела следует, что 14.02.2014 г. в 16 час. 08 мин. на принадлежащий гражданину <...> телефонный номер <...> с телефонного номера + 7 908 628 79 40 поступило sms-сообщение следующего содержания: «ТАХИ в Питере и области! Цены ниже плинтуса! Подача От 5 минут! Т: 333-7333».

В целях установления лица, направившего указанное sms-сообщение 11.03.2014 г. в адрес открытого акционерного общества «СМАРТС» (далее – ОАО «СМАРТС») был направлен запрос.

В письме от 16.04.2014 г. исх. № 1-2113 ОАО «СМАРТС» указало, что сведениями о лице, направившим sms-сообщение гражданину <...> обладает закрытое акционерное общество «Астрахань-GSM» (далее – ЗАО «Астрахань-GSM»).

18.04.2014 г. в адрес ЗАО «Астрахань-GSM» был направлен запрос.

В письме от 24.04.2014 г. исх. № 02-02/1380 ЗАО «Астрахань-GSM» указало, что согласно договора от 07.02.2014 г. № 06-02-02/14 и дополнительного соглашения от 07.02.2014 г. № 1, ООО «Астей» предоставлены в пользование федеральные номера, в том числе, номер <...> 908 628 79 40.

В рамках предоставления услуг по вышеуказанному договору, ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию sms-центра по smpp протоколу. Согласно условий договора ООО «Астей» обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика.

В соответствии с пп. 1.1 п. 1 приведенного договора, Исполнитель (ЗАО «Астрахань-GSM») оказывает Заказчику (ООО «Астей») услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование,

доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода (далее – Услуги), за исключением перерывов для проведения необходимых профилактических работ, в том числе со стороны операторов сотовой связи, а Заказчик оплачивает услуги Исполнителя в соответствии с расценками и условиями договора.

Пп. 1.4 п. 1 договора установлено, что формирование текста sms-сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится Заказчиком с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации.

В силу пп. 2.1.20 п. 2 договора Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.

Как следует из заявления гражданина <...> согласие на получение sms-сообщений от ООО «Астей» им предоставлено не было.

Ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» содержит обязательное общее требование к любой рекламе: при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требования, установленного ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае рекламодателем является ООО «Астей».

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Астей» следующего содержания: «ТАХИ в Питере и области! Цены ниже плитуса! Подача От 5 минут! Т: 333-7333», распространённую посредством направления 14.02.2014 г. в 16 час. 08 мин. sms-сообщения на телефонный номер <...>, принадлежащий гражданину <...>, с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Генеральному директору

ООО «Астей»

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 08р-23/2014

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«17» июля 2014 года

г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения

законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: -
вр.и.о. руководителя управления;

Члены Комиссии: -
старший государственный инспектор отдела
контроля монополистической деятельности,
недобросовестной конкуренции и рекламы;

- специалист - эксперт отдела контроля
монополистической деятельности,
недобросовестной конкуренции и рекламы,

на основании своего решения от 17.07.2014 г. по делу № 08р-23/2014 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Астей» (юридический адрес: 644070, г. Омск, ул. 10 Лет Октября, 105, кв. 88, ИНН 5504240385) (далее – ООО «Астей») ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы посредством направления sms-сообщения гражданину <...>, без получения предварительного согласия, и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, ч. 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Астей» в срок до 31.08.2014 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в распространении рекламы посредством направления sms-сообщения на телефонный номер <...>, принадлежащий гражданину <...>, с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. ООО «Астей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания в трехдневный срок с момента исполнения предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области вправе в соответствии с п. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.