

Генеральному директору

ЗАО «Гранд Телеком»

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 08р-33/2014

г. Южно-Сахалинск

02 сентября 2014 г.

Резолютивная часть решения объявлена 29.08.2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 02.09.2014 года

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

рассмотрев дело № 08р-33/2014 по признакам нарушения закрытым акционерным обществом «Гранд Телеком» (юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, 3, стр. 9; ИНН 7722556255) (далее – ЗАО «Гранд Телеком») 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 02.04.2014 г. поступило заявление гражданина <...> содержащее сведения о том, что 30.03.2014 г. в 11 час. 49 мин. на принадлежащий ему телефонный номер +<...> с телефонного номера +7 908 353 46 70 поступило sms-сообщение следующего содержания: «Успей получить скидку на куртку! Цены от 3000 рублей. Зайди на ivagio.ru», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением о возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 02.06.2014 г. по данному факту по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» возбуждено дело № 08р-33/2014.

Определением от 24.07.2014 г. лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» признано ЗАО «Гранд Телеком». Дело назначено к рассмотрению на 29.08.2014 г.

29.08.2014 г. состоялось заседание Комиссии.

ЗАО «Гранд Телеком», 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».

Так, 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. Под объектом 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. Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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 30.03.2014 г. в 11 час. 49 мин. на принадлежащий гражданину <...> телефонный номер <...> с телефонного номера +7 908 353 46 70 поступило sms-сообщение следующего содержания: «Успей получить скидку на куртку! Цены от 3000 рублей. Зайди на ivagio.ru»

В целях установления лица, направившего приведенное sms-сообщение 29.04.2014 г. в адрес открытого акционерного общества «СМАРТС» (далее – ОАО «СМАРТС») был направлен запрос.

В письме от 05.06.2014 г. исх. № 1-3436 ОАО «СМАРТС» указало, что информацией о лице, направившим указанное sms-сообщение обладает закрытое акционерное общество «СМАРТС-УФА» (далее – ЗАО «СМАРТС-УФА»).

06.06.2014 г. в адрес ЗАО «СМАРТС-УФА» был направлен запрос.

В письме от 23.06.2014 г. исх. № 10-662 ЗАО «СМАРТС-Уфа» сообщило, что sms-рассылка на номер <...> указанный в запросе Сахалинского УФАС России была осуществлена ЗАО «Гранд Телеком». ЗАО «СМАРТС-Уфа» не является конечным генератором sms-рассылок, производит техническое сопровождение доставки sms-сообщений и предоставляет доступ к sms-центру ряду компаний-заказчиков, одной из которых является ЗАО «Гранд Телеком» на основании договора предоставления услуг № 10-01-212 от 15.10.2013 г. (далее – Договор). ЗАО «Гранд Телеком» самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов.

В рамках Договора Исполнитель (ЗАО «СМАРТС – Уфа») обязуется предоставлять услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком (ЗАО «Гранд Телеком») для отправки sms-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечить учет объема предоставляемых услуг. (п. 2.1 Договора).

Согласно п. 2.5 Договора, формирование текста sms-сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится Заказчиком с

соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и правил предоставления услуг к Договору и не включается в услуги по Договору.

П. 3.2.3 Договора установлено, что Заказчик обязан в обязательном порядке получить предварительное письменное согласие от абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка sms-сообщений с информацией Заказчика.

П. 5.9. указанного договора установлено, что в связи с тем, что Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем sms-сообщений, начиная с момента подготовки текста sms-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение sms-сообщений, отправленных с комплекса Заказчика и их содержание и присваиваемый адрес отправителя в полном объеме несет Заказчик.

Как следует из заявления гражданина Нетребченко Г.О., согласие на получение sms-сообщений от ООО «Гранд Телеком» 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 требований, установленных ч. 1 ст. 18 «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Гранд Телеком».

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 ЗАО «Гранд Телеком» следующего содержания: «Успей получить скидку на куртку! Цены от 3000 рублей. Зайди на ivagio.ru», распространённую посредством направления 30.03.2014 г. в 11 час. 49 мин. sms-сообщения на телефонный номер <...> <...>, принадлежащий гражданину <...> с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ЗАО «Гранд Телеком» 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 08р-33/2014

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«02» сентября 2014 года

г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>

на основании своего решения от 02.09.2014 г. по делу № 08р-33/2014 о нарушении закрытым акционерным обществом «Гранд Телеком» (юридический адрес: г. Москва, ул. Полковная, 3, стр. 9; ИНН 7722556255) (далее – ЗАО «Гранд Телеком») 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 30.03.2014 г. в 11 час. 49 мин. на телефонный номер <...> принадлежащий гражданину <...>. sms-сообщения следующего содержания: «Успей получить скидку на куртку! Цены от 3000 рублей. Зайди на ivagio.ru», 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. ЗАО «Гранд Телеком» в срок до 30.09.2014 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в распространении рекламы посредством направления 30.03.2014 г. в 11 час. 49 мин. на телефонный номер +<...>, принадлежащий гражданину <...> sms-сообщения следующего содержания: «Успей получить скидку на куртку! Цены от 3000 рублей. Зайди на ivagio.ru», с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. ЗАО «Гранд Телеком» 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.