

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 № 10554/05-2014

25.04.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела ,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт ,

- специалист-эксперт ,

рассмотрев дело № 10554/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \* \*\* \* рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя – <Х...> - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «СКМ Технолоджи» (далее - ООО «СКМ Технолоджи»), расположенного по адресу: 111524, г. Москва, ул. Электродная, д. 2, стр. 12-13-14, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <Х...> Ульяновским УФАС России определением от 27.01.2014 по факту распространения 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \* \*\* \* возбуждено дело № 10554/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Х...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «СКМ Технолоджи». Рассмотрение дела назначено на 27.02.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 27.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 27.02.2014 представитель ООО «СКМ Технолоджи» не явился, запрошенные определением от 27.01.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения ООО «СКМ Технолоджи» о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 27.02.2014 срок рассмотрения дела № 10554/05-2014 продлён до 27.03.2014 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 26.03.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 26.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 26.03.2014 представитель ООО «СКМ Технолоджи» не явился, запрошенные определением от 27.02.2014 документы обществом не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ООО «СКМ Технолоджи» извещено надлежащим образом - заказное письмо с уведомлением № 43206872633062 от 03.03.2014, которым направлено указанное определение, получено обществом 21.03.2014.

Определением от 26.03.2014 срок рассмотрения дела № 10554/05-2014 продлён до 25.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 25.04.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 25.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом.

Представитель ООО «СКМ Технолоджи» на рассмотрение дела 25.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «СКМ Технолоджи» (исх. № 3 от 29.04.2014, вх. № 3603 от 29.04.2014) следует, что рассматриваемая реклама была направлена обществом в рамках исполнения договора на оказание услуг № 93-ОП-13 от 13.09.2013, заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «Медиарик» (далее - ООО «Медиарик»). В соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «СКМ Технолоджи» отправляет информационные СМС-сообщения при наличии согласия лица на получение рекламы. Абонентский номер <...> \*\*\* \*\*\*, на который 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. было отправлено рассматриваемое сообщение, был получен в ходе проведения анкетирования и указан физическим лицом <Ш...> в заполнении анкеты. Анкета датирована 18.06.2012. Отправляя рассматриваемое СМС-сообщение, ООО «СКМ Технолоджи» добросовестно предполагало, что номер <...> \*\*\* \*\*\*, принадлежит именно тому физическому лицу, которое заполнило анкету.

Исследовав материалы дела № 10554/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Фестиваль красоты в ТС Оптима! До 12.12 тушь MBL Rocket 222 r!ioptima.ru», распространенную 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 \*\*\* \*\*\*, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Х...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 384/ог от 25.11.2013) (служебная записка № 37 от 27.01.2014). В частности, в обращении указано, что заявителю 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 \*\*\* \*\*\*, поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «Фестиваль красоты в ТС Оптима! До 12.12 тушь MBL Rocket 222 r!ioptima.ru». Отправителем указанного СМС-сообщения является лицо, обозначенное как «ioptima.ru».

Абонентский номер <...> \*\*\* \*\*\*, зарегистрирован на <Х...> в соответствии с договором № 942342 от 14.04.2011, заключенным им с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») (Ульяновский филиал).

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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о реализации в Торговом Центре «Оптима» до 12 декабря туши «MBL Rocket» по сниженной цене, направленная 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> \*\*\* \*\*\*, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - Торговому центру «Оптима», акции, им проводимой, и товарам, в нем реализуемым.

Согласно ч. 1 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения <X...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Доказательства наличия предварительного согласия на получение рекламы именно абонента телефона 8 \*\*\* \*\*\*, которым, в том числе на дату заполнения анкеты (18.06.2012), представленной ООО «СКМ Технолджи», являлся и является <X...>, обществом не представлено.

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 требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

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

СМС-сообщение: «Фестиваль красоты в ТС Оптима! До 12.12 тушь MBL Rocket 222 p!optima.ru» поступило заявителю с номера СМС-центра +7 903 701 11 11, принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «ВымпелКом». Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 7559-05 от 29.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «ВымпелКом» (вх. № 10808 от 10.12.2013) на телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 411828359 от 25.08.2011 за обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее - ООО «ОСК»), расположенным по адресу: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр. 1. В рамках указанного договора ООО «ОСК» присвоен идентификационный номер «70886978088». Данные учета объема оказанных услуг от 22.11.2013 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером «70886978088» на номер <...> \*\*\* \*\*\*, направлено СМС-сообщение от «iortima.ru». Вместе с тем из пояснений ООО «ОСК» (исх. № 350 от 19.12.2013, вх. № 11337 от 23.12.2013) следует, что рекламодателем рассматриваемого СМС-

сообщения является ООО «СКМ Технолоджи», которому в соответствии с договором № SMS-29/09-12 от 01.09.2012 ООО «ОСК» оказывает услуги по обеспечению функционирования программного обеспечения для доставки СМС-сообщений. В соответствии с указанным договором СМС-сообщения формируются и отправляются ООО «СКМ-Технолоджи» самостоятельно.

ООО «СКМ Технолоджи» в ходе рассмотрения дела № 10554/05-2014 пояснило (исх. № 3 от 29.04.2014, вх. № 3603 от 29.04.2014), что рассматриваемая реклама была направлена обществом в рамках исполнения договора № 93-ОР-13 от 13.09.2013 на оказание услуг, заключенного с ООО «Медиарик».

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «СКМ Технолоджи».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Учитывая тот факт, что предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы выдано ООО «СКМ Технолоджи» в рамках дела № 10605/05-2014, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

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 ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 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: «Фестиваль красоты в ТС Оптима! До 12.12 тушь MBL Rocket 222 r!ioptima.ru», распространенную 22.11.2013 в 14 час. 50 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 \*\*\* \*\* \*\* \*\*, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 14.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии