

Генеральному директору
ООО «Радио Сити Сахалин»

ул. Бумажная, 24 «Б»,
г. Южно-Сахалинск, 693001

РЕШЕНИЕ
по делу № 08р-20/2014

г. Южно-Сахалинск

28 апреля 2014 г.

Резолютивная часть решения объявлена 16.04.2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 28.04.2014 года

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

Председатель Комиссии: - руководитель Управления;

Члены Комиссии: - начальник отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы;

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

рассмотрев дело № 08р-20/2014 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Радио Сити Сахалин» (далее – ООО «Радио Сити Сахалин»; Общество) 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 (далее – Сахалинское УФАС России) области поступило заявление гражданина, содержащее сведения о том, что 04.02.2014 г. в 16 час. 33 мин. на принадлежащий ему телефонный номер поступило рекламное sms-сообщение следующего содержания: «Продай/купи авто уже сегодня на сайте Citysakh.ru <http://auto.citysakh.ru/>», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Определением о возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.04.2014 г. в отношении Общества по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» возбуждено дело № 08р-20/2014, которое назначено к рассмотрению на 10.04.2014 г.

На заседании Комиссии 10.04.2014 г. генеральный директор ООО «Радио Сити Сахалин» пояснил, что Общество является владельцем сайта «citysakh.ru». На сайте имеется общедоступный сервис для отправки sms-сообщений через интернет на другие телефонные номера. Данный сервис находится на главной странице в разделе sms. Услуга введена для удобства пользователей сайта, с помощью которой любой пользователь может отправить sms-сообщение. Для предотвращения использования этой услуги в рекламных целях установлено ограничение, согласно которого пользователь сайта имеет возможность отправить 1 sms-сообщение в течение 30 минут. Информация о данном ограничении находится на сайте в разделе sms. Общество не направляло sms-сообщение Заявителю.

На заседании Комиссии Сахалинского УФАС России по делу № 08р-20/2014 в соответствии с п. 3.44 административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 г. № 711/12, объявлен перерыв до 16.04.2014 г.

На заседании Комиссии 16.04.2014 г. генеральный директор ООО «Радио Сити Сахалин» пояснил, что при осуществлении коммерческой деятельности ООО «Радио Сити Сахалин» имеет необходимость получения от слушателей радиостанции «Лав Радио» и пользователей интернет-ресурса «citysakh.ru» sms-сообщений. В частности, для проведения голосования в рубрике «Биг Лав Мессэдж» в радиопередаче «Радио Любовь». Так же sms-сообщения направляются слушателями радиостанции «Лав Радио» и пользователями интернет-ресурса «citysakh.ru» при других формах интерактивного общения (иные игровые программы). Для организации данного сервиса Обществом был заключен договор с ООО «Электроник Восток» на предоставление услуг по передаче и приему sms-сообщений. После заключения договора на интернет-ресурсе «citysakh.ru» был организован сервис, согласно которого любой пользователь ресурса имеет возможность отправить sms-сообщение на бесплатной основе на известный отправителю номер с интервалом 1 сообщение в 30 минут. Сообщения, отправленные с данного сервиса определяются как отправленные с телефонного номера 8 902 359 03 24. Данным сервисом поддерживается только ручной ввод сообщений. Применение средств выбора абонентского номера без участия человека не предусмотрено. Общество является организатором информационного канала связи и не участвует в процессе создания и отправки sms-сообщений.

Исследовав документы, имеющиеся в материалах дела, заслушав генерального директора ООО «Радио Сити Сахалин», 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 04.02.2014 г. в 16 час. 33 мин. на телефонный номер <...> принадлежащий гражданину, поступило рекламное sms-сообщение следующего содержания: «Продай/купи авто уже сегодня на сайте Citysakh.ru <http://auto.citysakh.ru/>».

20.03.2014 г. в адрес закрытого акционерного общества «СМАРТС-Чебоксары» был направлен запрос с целью установления лица, направившего указанное sms-сообщение.

В ответе на указанный запрос ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» в письме от 31.03.2014 г. исх. № 01-129 сообщило, что отправку указанного sms-сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «Электроник Восток».

01.04.2014 г. в адрес ООО «Электроник Восток» был направлен запрос

ООО «Электроник Восток» в своем письме от 02.04.2014 г. исх. № 38-14 указало, что указанное в запросе Сахалинского УФАС России sms-сообщение было отправлено ООО «Радио Сити Сахалин» через платформу ООО «Электроник Восток», расположенную на защищенном ресурсе «sms.e-vostok.ru», по договору № ЭВ-747-13 от 01.11.2013 г.

Согласно данного договора ООО «Электроник Восток» предоставляет ООО «Радио Сити Сахалин» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу, позволяющему принимать входящие sms-сообщения от абонентов сотовых сетей и отправлять им исходящие sms-сообщения.

П. 5.1 приведенного договора установлено, что при инициации исходящего трафика (проведении sms-рассылок и голосовых сообщений на номера абонентов с помощью системы провайдера) партнер (ООО «Радио Сити Сахалин») несет полную единоличную ответственность за содержание этого трафика (текстов), за его адресность, наличие согласия абонентов на получение соответствующих сообщений. Партнер осознает и признает, что при инициации исходящего трафика рекламного содержания он является рекламопроизводителем и рекламораспространителем в терминах Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность по этому закону.

Комиссией установлено, что sms-сообщение было направлено Обществом гражданину, без получения предварительного согласия последнего.

ООО «Радио Сити Сахалин» не представило доказательств, свидетельствующих о получении согласия Заявителя на получение sms-сообщений от Общества.

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 рекламораспространитель.

Согласно 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 «Радио Сити Сахалин».

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 «Радио Сити Сахалин» распространённую 04.02.2014 г. в 16 час. 33 мин. посредством направления на телефонный номер Заявителя sms-сообщения следующего содержания: «Продай/купи авто уже сегодня на сайте Citysakh.ru <http://auto.citysakh.ru/>», с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Радио Сити Сахалин» 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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии