ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 30

19.11.2014 г. г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе,

рассмотрев 14.11.2014г. дело № 30 от 14.08.2014г., возбужденное в отношении ООО «БИФРИ» (ИНН 7813133641, ОГРН 1037828024090, юридический адрес: г.Санкт-Петербург, ул. Лодейнопольская, 5, литер А), по факту распространения рекламы: «БЕЗЛИМИТНЫЙ ФИТНЕС И БАССЕЙН = 6900! До 6.07! 3356969» по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «БИФРИ» (ходатайство от 10.11.2014г. о рассмотрении дела в его отсутствии),

в отсутствии заявителя <…> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило от ФАС России на рассмотрение заявление (вх.№1926 от 09.07.2014г.) <…>, являющегося абонентом оператора сотовой связи ОАО «Мегафон», по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

31.07.2014г. ОАО «Мегафон» представило информацию (вх.№2168), подтверждающую факт получения 04.07.2014г. в 18:28 часов абонентом +7<…> СМС-сообщения: «БЕЗЛИМИТНЫЙ ФИТНЕС И БАССЕЙН = 6900! До 6.07! 3356969» от отправителя +79519365802, через СМС-центр +79024780001. Согласно сведениям официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение операторам ресурса нумерации, указанный в СМС-сообщении номер <...> и номер СМС-центра +79024780001 относятся к оператору ЗАО «РТ-Мобайл».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламой признается 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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

СМС-сообщение: «БЕЗЛИМИТНЫЙ ФИТНЕС И БАССЕЙН = 6900! До 6.07! 3356969» является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к предоставлению услуг по фитнесу и бассейну, что способствует продвижению данных услуг на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 предварительного 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.

<...> указывает, что он не давал отправителю СМС-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламораспространителя.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, полученная от ОАО «Мегафон» свидетельствует, что распространителем рассматриваемой СМС-рекламы является ЗАО «РТ-Мобайл».

В связи с чем 14.08.2014г. УФАС по РА в отношении ЗАО «РТ-Мобайл» возбудило дело № 30 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

26.08.2014г. ЗАО «РТ-Мобайл» представило информацию (вх.№2445), согласно которой отправителем рассматриваемого СМС-сообения является ООО «БИФРИ» на основании договора от 01.12.2010г. № 80/2010, заключенного с ООО «Юплэй».

Согласно информации ООО «БИФРИ» от 09.09.2014г. (вх.№2576) на основании договора публичной оферты отправку рассматриваемого СМС-сообщения <…> через сайт www.smsdirekt.ru, администратором которого является ООО «БИФРИ», осуществил пользователь, зарегистрированный на сайте под логином alexander1869@mail.ru. ООО «БИФРИ» указало контактные данные пользователя, зарегистрированного на сайте под логином alexander1869@mail.ru. – <…>, номера +7<…>, +7<…>.

12.09.2014г. в адрес ОАО «Вымпел-Коммуникации» УФАС по РА был направлен запрос о предоставлении информации о рекламораспространителе рассматриваемого СМС-сообщения.

29.09.2014г. ОАО «Вымпел-Коммуникации» представило информацию (вх.№2798), согласно которой номера +79657795461, +79650144231 выделены оператором сотовой связи ООО «ГарантИнвест» и ООО «Вектор».

07.10.2014г. в адрес ООО «ГарантИнвест» и ООО «Вектор» УФАС по РА были направлены запросы о предоставлении информации о рекламораспространителе рассматриваемого СМС-сообщения (срок предоставления документов 24.10.2014г.), однако, информация не представлена.

28.10.2014г. определением об отложении дела № 30 от 14.08.2014г. лицо, в чьих действиях усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства ЗАО «РТ-Мобайл» было заменено на ООО «БИФРИ».

10.11.2014г. ООО «БИФРИ» представлены документы, подтверждающие, что данное Общество распространителем СМС-рекламы: «БЕЗЛИМИТНЫЙ ФИТНЕС И БАССЕЙН = 6900! До 6.07! 3356969» не является, что не позволяет утверждать о том, что его действия приводят к нарушению части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Срок рассмотрения дела № 30 от 14.08.2014г. заканчивается 14.11.2014г.

Таким образом, в сроки, установленные для рассмотрения дела № 30 от 14.08.2014г. лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, не установлено.

В соответствии с абзацем е) пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу подлежит прекращению антимонопольным органом в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

Руководствуясь абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 30 от 14.08.2014г. прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508.