

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 2286-05 от 10.04.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10531/05-2014

27.03.2014

Ульяновск

г.

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

<...>

рассмотрев дело № 10531/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона 7-906-<...> без предварительного согласия абонента рекламных сообщений, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - М<...>ва - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Роспромторг» (далее - ООО «Роспромторг»), зарегистрированного по адресу: 107023, г. Ижевск, ул. Электрозаводская, д. 24, пом. 209, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), зарегистрированного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 16, стр. 4, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «СКМ Технолоджи» (далее - ООО «СКМ Технолоджи»), зарегистрированного по адресу: 125480, г. Москва, ул. Планетная, д. 3, корп. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- индивидуального предпринимателя Л<...>ва (далее - ИП Л<...>в В.А.), зарегистрированного по адресу: , <...>, - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 22.01.2014 по факту распространения рекламных сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-906-<...> возбуждено дело № 10531/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены ООО «Роспромторг», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «СКМ Технолоджи», а также - заявитель М<...>в П.П. Рассмотрение дела назначено на 18.02.2014.

Определением от 18.02.2014 срок рассмотрения дела № 10531/05-2014 продлен до 22.04.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен ИП Л<...>в В.А. Рассмотрение дела отложено и назначено на 27.03.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10531/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На рассмотрение дела 18.02.2014 и 27.03.2014 М<...>в П.П. не явился, в материалах дела № 10531/05-2014 имеются ходатайства заявителя о рассмотрении дела без его участия (вх. № 59/ог от 14.02.2014 и № 2272 от 26.03.2014).

Представитель ООО «СКМ Технолоджи» на рассмотрение дела 18.02.2014 и 27.03.2014 не явился. В письменном пояснении (исх. № 5 от 21.02.2014, вх. № 1330 от 24.02.2014) ООО «СКМ Технолоджи» сообщило, что между ООО «СКМ Технолоджи» и обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее - ООО «ОСК») заключен договор № SMS-29/09-12 от 01.09.2012, на основании которого ООО «ОСК» осуществляет предоставление технической возможности по отправлению СМС-сообщений. Также между ООО «СКМ Технолоджи» и обществом с ограниченной ответственностью «Джи Ти Эф» (далее - ООО «Джи Ти Эф») заключен договор

оказания услуг № СКМ-ИТ-13 от 23.07.2013, на основании которого и осуществлялось 01.11.2014 в 15 час. 24 мин. отправление СМС-сообщения: «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557». Абонентский номер <...> -906-<...>, на который отправлено сообщение, был получен в ходе проведения анкетирования, и указан физическим лицом при заполнении анкеты. В этой анкете и содержалось согласие на получение информации по каналам связи и согласие на обработку персональных данных. Однако анкета заполнялась от имени другого физического лица. ООО «СКМ Технолоджи» добросовестно предполагало, что вышеуказанный номер принадлежит физическому лицу, заполнившему анкету, содержащую согласие на информационную рассылку. Таким образом, исполнение обязательств ООО «СКМ Технолоджи» по договору на оказание услуг рассылки информационных сообщений в адрес клиентов было осуществлено с соблюдением соответствующих норм законодательства Российской Федерации.

На заседания Комиссии 18.02.2014 и 27.03.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился. В письменном пояснении по делу (исх. б/н от 28.01.2014, вх. № 672 от 29.01.2014) ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сообщило, что общество не является рекламодателем СМС-сообщения: «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» на телефонный номер <...> -906-<...>. Распространителем указанной рекламы является ООО «Роспромторг», которому ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-А/013229 от 12.09.2013.

На заседания Комиссии 18.02.2014 и 27.03.2014 представитель ООО «Роспромторг» не явился. В письменном пояснении по делу (вх. № 1033 от 12.02.2014) ООО «Роспромторг» сообщило, что рассылку рекламных сообщений: «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777», «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777», «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999», «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» осуществлял ИП Л<...>в В.А., ИНН 720200518609, в соответствии с договором на оказание контент-услуг № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А. У ООО «Роспромторг», в свою очередь, заключен договор № ДТ-А/013229 от 12.09.2013 с ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

На заседание Комиссии 27.03.2014 ИП Л<...>в В.А. не явился, запрошенные определением от 18.02.2014 документы предпринимателем не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 18.02.2014 по делу № 10531/05-2013, направленное ИП Л<...>ву В.А. заказным письмом № 43206871637801 по адресу места регистрации предпринимателя, получено 04.03.2014.

Исследовав материалы дела № 10531/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777», «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777», «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999», «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я

новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление М<...>ва П.П. (вх. № 375/ог от 15.11.2013) - абонента Ульяновского филиала открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя +7-906-<...> без его согласия поступили СМС-сообщения:

1) 05.10.2013 в 18 час. 46 мин. - «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777» (отправитель «melekess»);

2) 10.10.2013 в 16 час. 37 мин. - «В Такси-ГраД Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777» (отправитель «melekess»);

3) 12.10.2013 в 13 час. 11 мин. - «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999» (отправитель «october»);

4) 19.10.2013 в 12 час. 36 мин. - «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999» (отправитель «daily»);

5) 23.10.2013 в 18 час. 49 мин. - «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77» (отправитель «chastie»);

6) 25.10.2013 в 15 час. 36 мин. - «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999» (отправитель «friday»);

7) 01.11.2013 в 15 час. 24 мин. - «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999» (отправитель «zeus»);

8) 01.11.2013 в 17 час. 10 мин. - «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557» (отправитель «AvtoPoisk»);

9) 04.11.2013 в 16 час. 01 мин. - «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» (отправитель «student»);

10) 08.11.2013 в 12 час. 55 мин. - «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» (отправитель «student»).

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.

Приведенные СМС-сообщения в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» являются рекламой, поскольку они адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объектам рекламирования - услугам такси.

На запрос Ульяновского УФАС России Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 06.12.2013, вх. № 10768 от 09.12.2013) сообщил, что СМС-сообщение 01.11.2013 (отправитель «AvtoPoisk») отправлено на номер мобильного телефона +7-906-<...> ООО «ОСК» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 411828359 от 25.08.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК».

СМС-сообщение от 08.11.2013 (отправитель «student») отправлено на номер мобильного телефона +7-906-<...> ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Остальные СМС-сообщения поступили с телефонных номеров, принадлежащих к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

ООО «ОСК» (исх. № 11 от 16.01.2014, вх. № 316 от 17.01.2014 и № 372 от 20.01.2014) сообщило, что отправку СМС-сообщений на номер мобильного телефона +7-906-<...> осуществило ООО «СКМ Технолоджи» согласно договору № SMS-29/09-12 от 01.09.2012, заключенному между ООО «ОСК» и ООО «СКМ Технолоджи».

ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-3027 от 24.12.2013, вх. № 11489 от 25.12.2013) сообщило, что отправку СМС-сообщений 05, 10, 12, 19, 23, 25 октября и 01 (отправитель «zeus») и 04 ноября 2013 года на номер мобильного телефона +7-906-<...> осуществило ООО «Роспромторг» в соответствии с договором № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг».

В ходе рассмотрения дел № 10531/05-2014 установлено, что отправка СМС-сообщений:

- «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777»;
 - «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777»;
 - «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999»;
 - «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999»;
 - «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77»;
 - «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999»;
 - «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999»;
 - «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77»
- осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг»;

- № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А.

Отправка СМС-сообщения: «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 411828359 от 25.08.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и «ОСК»;

- № SMS-29/09-12 от 01.09.2012, заключенным между ООО «ОСК» и ООО «СКМ Технолоджи»;

- № СКМ-JTF-13 от 13.07.2013, заключенный между ООО «СКМ Технолоджи» и ООО «Джи Ти Эф».

Отправка СМС-сообщения: «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № № 429838801 от 18.01.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»;

- № ДТ-А/013229 от 12.09.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Роспромторг»;

- № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

Рекламораспространителем рекламы: «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777», «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777», «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999», «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» в данном случае является ИП Л<...>в В.А., а рекламораспространителем рекламы: «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557» - ООО «СКМ Технолоджи».

ИП Л<...>в В.А. не представил документального подтверждения дачи М<...>вым П.П.

согласия на получение СМС-сообщений: «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777», «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777», «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999», «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77».

ООО «СКМ Технолоджи» не представлено документального подтверждения дачи М<...>вым П.П. согласия на получение СМС-сообщения: «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557».

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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями 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, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 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:

Признать рекламу: «В Такси-Гранд Единый тариф по городу 90 руб. тел. 57777», «В Такси-Град Любая поездка по городу 90 руб. тел. 57777», «Такси 96-999 - вызвал, сел и все в порядке! Служба заказа такси тел. 96-999», «Такси 96-999 - простой путь к счастью! Служба заказа такси тел. 96-999», «Давайте знакомиться! Я новая служба такси 5-77-77», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «С Наступающим праздником! С Днем народного единства! Служба заказа такси 96-999», «ТАКСИ по городу от 70 рублей. ЭТО РЕАЛЬНО тел 55557», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия

абонента телефона 8-906-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.04.2014.

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

<...>