

РЕШЕНИЕ  
по делу №Р-1/14-18

Резолютивная часть решения оглашена 24 февраля 2014 года.

Решение в полном объеме изготовлено 06 марта 2014 года.

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

Председатель Комиссии:

Женетль Аслан Шаханович – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Вдовина Ольга Юрьевна - ведущий специалист – эксперт Управления;

Ким Оксана Алексеевна - ведущий специалист – эксперт Управления;

Рыбина Анна Тариеловна - ведущий специалист – эксперт Управления;

Точиев Батыр Бесланович - начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Управления

рассмотрев дело №Р-1/14-18 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее – ООО «ИнфоБип») (г. Москва, ул. Ильинка, д. 4) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в отсутствие представителя ООО «ИнфоБип», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, надлежащим образом,

в отсутствие заявителя гражданина <...> извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, надлежащим образом

УСТАНОВИЛА:

В Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) поступило поручение ФАС России от 20.11.2013 №АК/46132/13 «О перенаправлении обращения» по рассмотрению заявления гр-на <...> 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» (далее – Закон о рекламе).

К заявлению гражданина <...> прилагались скриншот экрана телефона, согласие на обработку персональных данных.

Управлением был направлен запрос от 03.12.2013 №2337 в ОАО «Мегафон» о даче письменного объяснения по сути заявления гражданина <...>

19.12.2013 года в Управление поступил ответ ОАО «Мегафон» на запрос Управления, в котором было указано следующее: «ОАО «МегаФон» проанализировало информацию о коротком текстовом сообщении, указанном в запросе Адыгейского УФАС России, на номер <...> поступало текстовое сообщение 07.11.2013г. в 16:30 от отправителя <...> **через смс-центр <...> («Вымпелком - Коммуникации»)**».

Также Управлением был направлен запрос от 24.12.2013 №2558 в ОАО «Вымпел - Коммуникации» о даче письменного объяснения по сути заявления гражданина <...>

В ответе ОАО «Вымпел - Коммуникации» от 15 января 2014 года №78 на запрос Управления поясняет следующее, что **«рекламораспространителем** рекламы посредством отправки SMS – сообщений **является ООО «ИнфоБип»**, а SMS – центр ОАО «ВымпелКом» является в данных отношениях лишь техническим средством, с использованием которого ООО «ИнфоБип» осуществляет рассылку».

Рассмотрев заявление и представленные материалы, 24.01.2014г. Управление возбудило дело №Р-1/14-18 в отношении ООО «ИнфоБип» по факту распространения на номер абонента <...> рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10» без его предварительного согласия, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При рассмотрении дела №Р-1/14-18 Комиссия Управления установила следующее.

07.11.2013 в 16 часов 30 минут на номер абонента <...> через оператора связи ОАО «Мегафон» (через смс-центр <...> «Вымпелком - Коммуникации») от отправителя <...> посредством смс-сообщения была распространена реклама следующего содержания «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10».

Указанная реклама распространялась без предварительного согласия абонента (гражданина <...>)

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения Закона о рекламе от 24.01.2014 №156 Управлением у ООО «ИнфоБип» были запрошены следующие документы: письменное объяснение распространения указанной рекламы с признаками нарушения Закона о рекламе, документальное подтверждение наличия письменного согласия абонента номера <...> на распространение посредством смс-сообщения вышеуказанной рекламы; копию свидетельства о регистрации юридического лица ООО «ИнфоБип»; копии учредительных документов ООО «ИнфоБип», копию приказа о назначении на должность генерального директора ООО «ИнфоБип».

В своем письменном объяснении от 18 февраля 2014 года, представитель ООО «ИнфоБип», не признал факт нарушения, указав, что:

« ООО «ИнфоБип» оказывает услуги по приему и передачи электронных сообщений – SMS, являясь технологическим посредником между заказчиками – рекламодателями и рекламодателями», а также является оператором связи по смыслу статьи 2 ФЗ «О связи».

Также, представитель ООО «ИнфоБип» обратил внимание на тот факт, что в вышеуказанном случае ООО «ИнфоБип» имеет договорные отношения с ООО «КТК» - заказчиком по договору оказания услуг от 01.12.2013 №01122013 – 194. Согласно правилам оказания услуг (приложение №1 к Договору) Заказчик имеет право использовать услуги только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений в объективной форме, которая может быть предъявлена ООО «ИнфоБип» и оператору связи. Также заказчик по договору вправе самостоятельно определять имя отправителя, текст сообщения и иные свойства сообщения.

К письменному объяснению представителя ООО «ИнфоБип» были приложены следующие документы: договор оказания услуг ООО «КТК» от 01.12.2013 №01122013 – 194, **(при том, что незаконное распространение смс – рекламы по сети электросвязи было осуществлено 07.11.2013)**; пояснение от директора ООО «КТК» о том, что: «рассылка вышеуказанных информационных сообщений производилась среди клиентов организации и лиц, обратившихся в организацию с запросом на предоставление услуг, у которых было получено согласие на получение подобной рекламной информации»; анкета заявителя на получение подобной рекламной информации, заполненной <...>, где она указала номер телефона 89219570876 – заявителя – гражданина <...>

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, в заседании объявлен перерыв до 14 часов 00 минут 24.02.2014.

На очередное заседание Комиссии, ООО «ИнфоБип» представлены следующие материалы: копия свидетельства о регистрации юридического лица ООО «ИнфоБип»; копия учредительных документов ООО «ИнфоБип», копия приказа о назначении на должность генерального директора ООО «ИнфоБип».

20.02.2014г. ООО «ИнфоБип» направило дополнения к пояснениям от 18.02.2014г., где указывало, что « в пояснениях от 18.02.2014 года допущена техническая ошибка и

вследствие чего была предоставлена некорректная информация. В ноябре 2013 года инициатором направления СМС – сообщения на абонентский номер <...> являлось ООО «Финансовый клуб», в то время как с декабря 2013 года инициатором направления СМС – сообщения на абонентский номер <...> являлось ООО «КТК».

ООО «ИнфоБип» в указанном случае имеет договорные отношения с ООО «Финансовый клуб», заказчиком по договору оказания услуг. Согласно правилам оказания услуг (приложение №1 к Договору) Заказчик имеет право использовать услуги только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений в объективной форме, которая может быть предъявлена ООО «ИнфоБип» и оператору связи. Также заказчик по договору вправе самостоятельно определять имя отправителя, текст сообщения и иные свойства сообщения.

Вместе с тем, согласно условиям договора ООО «ИнфоБип» направило в ООО «Финансовый клуб» запрос о предоставлении пояснений, а также о предоставлении согласия абонента, однако до настоящего времени ООО «Финансовый клуб» в ООО «ИнфоБип» ответ не представило».

Указанные доводы Комиссией не принимаются, так как ООО «ИнфоБип» не представило достоверных доказательств получения согласия абонента номера <...> на получение смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10».

Также, при рассмотрении дела №Р-1/14-18 Управлением установлено, что абонентом номера <...> является гражданин <...> на основании договора о предоставлении услуг связи ОАО «Мегафон» от 01.02.2009 №135466500 на абонентский номер <...>.

Из заявления <...> следует, что являясь абонентом номера <...>, он не давал согласия на получение смс-сообщения с рекламой следующего содержания «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Следовательно, вышеуказанная реклама, распространяемая ООО «ИнфоБип» посредством смс – сообщения, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При рассмотрении дела №Р-1/14-18 Управлением установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «ИнфоБип».

Таким образом, рекламодателем ООО «ИнфоБип» при распространении 07.11.2013 в 16 часов 30 минут по сетям электросвязи

посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10» на номер абонента <...> без его предварительного согласия, нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь статьей 3, частью 1 статьи 18 и, статьей 33, частями 1 и 2 статьи 36, статьей 38 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Удобный займ за 15 минут! Звоните т. 454-10-10», распространенную 07.11.2013 в 16 часов 30 минут ООО «ИнфоБип» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения на номер <...> абонента ОАО «Мегафон» - гражданина <...> без его предварительного согласия, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Признать ООО «ИнфоБип» нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать ООО «ИнфоБип» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в сроки, установленные законодательством Российской Федерации.