

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу об административном правонарушении

25.02.2015

Дело № 11789-К/05-

2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик», общество), ОГРН <***>, ИНН <***>, зарегистрированного по адресу: <***>, в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик» (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») гр. <X> (вх. № 167/ог от 07.04.2014), в котором сообщается, что 05.04.2014 в 15 час. 58 мин. на абонентский номер заявителя +7-906-394-23-42 без его согласия поступило СМС-сообщение, рекламирующее одежду бренда «F5»: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «F5».

Абонентский номер <...> -***-***-**-** выделен гр. <X> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 942342 от 14.04.2011, заключенным им с ОАО «ВымпелКом».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы (исх. № АК/16477 от 25.05.2012) в данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Информация, направленная на номер телефона +7-***-***-**-**, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: информация предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; направлена на продвижение услуг на рынке; призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

СМС-сообщение: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию» в силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой. Указанное сообщение по своему содержанию, не позволяя определить круг лиц - его получателей, является неперсонифицированной, направленной на привлечение внимания на коллекцию одежды бренда «F5», что имеет целью формирование и поддержание интереса к ней и ее продвижение на рынке.

СМС-сообщение, полученное гр. <X> 05.04.2014 в 15 час. 58 мин., отправлено с номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «ВымпелКом».

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 2193-05 от 08.04.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено указанное рекламное сообщение. Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом» (вх. № 2943 от 11.04.2014) сообщил, что 05.04.2014 в 15 час. 58 мин. СМС-сообщение на номер <...> -***-***-**-** от «F5» не направлялось. Однако ОАО «ВымпелКом» было установлено, что СМС-сообщение: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!» на номер заявителя от «F5» было отправлено в 14 час. 58 мин. Указанное СМС-сообщение на телефонный номер <...> -***-***-**-** направлено ООО «СМС Трафик» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик». Согласно указанному договору ООО «СМС Трафик» присвоен идентификационный номер <...> . Данные учета объема указанных услуг от 05.04.2014 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером 70887390068 на номер <...> -***-***-**-** направлено СМС-сообщение от «F5».

Согласно п. 4.18 дополнительного соглашения № 010112 от 01.01.2012 к договору об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012 ООО «СМС Трафик» обязано направлять СМС-сообщение пользователю только при наличии его письменного согласия, подтвержденного документально.

Вместе с тем, из обращения гр. <X> следует, что рассматриваемое рекламное СМС-сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

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.

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

Ульяновским УФАС России по заявлению гр. <X> определением от 06.06.2014 возбуждено дело № 11021/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 05.09.2014 (в полном объеме изготовлено 19.09.2014) реклама: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!», распространенная 05.04.2014 в 14 час. 58 мин. (15 час. 58 мин.) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-***-***-**-**, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

От ООО «СМС Трафик» в Ульяновское УФАС России каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Всю Новую Коллекцию!», а также документов, подтверждающих наличие согласия гр. <X> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, в ходе рассмотрения дела № 11021/05-2014 не поступило. Исходя из данного обстоятельства рекламодателем ненадлежащей рекламы признано ООО «СМС Трафик».

Материалы дела № 11021/05-2014 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Нарушение _____ рекламоделателями, _____ 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»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <... > вынесено определением от 28.01.2015 о возбуждении в отношении ООО «СМС Трафик», зарегистрированного с 24.11.2014 по новому адресу, дела об административном правонарушении № 11789-К/05-2015 и проведении административного расследования по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Указанное определение (исх. № 449-05 от 28.01.2015) направлено ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением № 43206882636565 от 28.01.2015, которое получено обществом 03.02.2015.

От ООО «СМС Трафик» в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения по делу № 11789-К/05-2015 (исх. № 59-15 от 06.02.2015, вх. № 882 и № 913 от 09.02.2015), в которых сообщается, что общество не является конечным отправителем СМС-сообщений. Согласно договору оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных № 318/11 от 01.09.2011, заключенному ООО «СМС Трафик» с обществом с ограниченной ответственностью «СмартТелеком» (далее - ООО «СмартТелеком»), обязанностью ООО «СмартТелеком» является получение от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией ООО «СмартТелеком», письменного согласия на получение таких сообщений. Кроме того, отправителем (оригинатором отправки) рассматриваемого сообщения: «С 05.04 по 07.04 F5 дарит скидку 20% на Вся Новая Коллекция» является «F5», принадлежащий ООО «СмартТелеком».

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вышеуказанные обстоятельства в силу ст. 24.5 КоАП РФ являются основанием для прекращения производства по данному делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 24.5, ч. 6 ст. 28.7, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 11789-К/05-2015 в отношении ООО «СМС Трафик» по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган (Федеральная антимонопольная служба), вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Временно исполняющий обязанности
руководителя управления

<...>