

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-135-13)

18.10.2013г.

г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>

Рассмотрев в присутствии представителя по доверенности (№51 от 24.09.2013г.) от ООО «СофтПрофи» <...> и представителя по доверенности <...> от ООО «Мобильные технологии» <...> материалы дела №Р-135-13 возбужденного по обращению заявителя, поступившего в сопровождении письма Федеральной антимонопольной службы (исх.№АК/18845/13 от 15.05.2013г.) (вх.№8178 от 11.06.2013г.) а именно рекламу, приходящую на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений от «ТАН-АВТО» 19.04.2013г. в 16ч. 39мин., посредством смс-сообщений рекламного характера следующего содержания: «Большой Седан Пежо 408 с Большой выгодой до 120 000р! Только до 30 апреля! Подробности в салонах Тан-Авто и по тел. (347)240 00 00», рекламодатель – ООО «СофтПрофи» (РБ, г.Уфа, ул.Достоевского, д.139/1, оф.3),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя (вх.№8178 от 11.06.2013г.), направленное по подведомственности Федеральной антимонопольной службы России (исх.№АК/18845/13 от 15.05.2013г.) (вх.№8178 от 11.06.2013г.), по поводу рекламы, приходящей на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений от

«ТАН-АВТО» 19.04.2013г. в 16ч. 39мин., посредством смс-сообщений рекламного характера следующего содержания: «Большой Седан Пежо 408 с Большой выгодой до 120 000р! Только до 30 апреля! Подробности в салонах Тан-Авто и по тел. (347)240 00 00», рекламодатель – ООО «СофтПрофи» (РБ, г.Уфа, ул.Достоевского, д.139/1, оф.3),

Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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 данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

23.08.2013г. в Башкортостанское УФАС России от представителя по доверенности (№51 от 28.05.2013г.) от ООО «Софт Профи» <...> поступили копии документов (вх. №12057 от 23.08.2013г.), а именно: регистрационная карта организации «МобиТех»; платежное поручение <...>; детализации; письмо ООО «Билдинг» (исх.№317 от 19.08.2013г.); скрин-шот черного списка абонентов; протокол <...>; приказ <...>; свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 01.08.2007г.; свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации <...>; устав ООО «Софт Профи» от 28.09.2009г.; договор <...> возмездного оказания услуг от 22.02.2013г.

Так же от ООО «Софт Профи» поступили письменные объяснения (исх.№315 от 19.08.2013г.) (вх.№12057 от 23.08.2013г.) о том, что на номер заявителя <...> действительно были отправлены данные смс-сообщения через программное приложение ООО «Софт Профи». ООО «Софт Профи» как Исполнитель предоставило услугу доступа к программному приложению на основании договора <...>. Услуга заключается в предоставлении за плату доступа к программному приложению, обеспечивающий формировать, доставлять и подтверждать о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети оператора. Услуга предоставляется через WEB-кабинет и по стандартным протоколам обмена информацией в сети интернет. Сама ООО «Софт Профи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс, никаких рассылок не производит, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и запуская отправкой абонента. По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информационных смс проводится расследование, выявляется заказчик, жалоба перенаправляется заказчику с требованием прекращения распространения смс-сообщения на номер абонентов и требованием

предоставить заверенную копию разрешения абонента на получение смс и одновременно номер абонента добавляется в базу программного приложения для блокирования возможной попытки отправки смс от заказчика.

Комиссией принято решение о привлечении ООО «Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2) к рассмотрению данного дела в качестве заинтересованного лица. Принято решение рассмотрение дела №Р-135-13 отложить для получения объективной и полной информации на другую дату.

06.09.2013г. представитель ООО «Софт Профи» и представитель ООО «Мобильные технологии» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении данных лиц о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступали, запрошенная информация не представлена.

25.09.2013г. представитель ООО «Софт Профи» и представитель ООО «Мобильные технологии» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении данных лиц о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступали, запрошенная информация не представлена. Так же заинтересованное лицо ООО «Мобильные технологии» на рассмотрение данного дела не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении данных лиц о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступали, запрошенная информация не представлена.

18.10.2013г. в Башкортостанское УФАС России от представителя по доверенности <...> от ООО «Мобильные технологии» <...> поступили письменные объяснения (вх. №14866 от 18.10.2013г.) о том, что: «...ООО «Мобитех» осуществляет свою деятельность на основании Устава, в том числе, согласно п.2.2- обработку данных, рекламную деятельность. Данная деятельность осуществляется также по каналам электросвязи (сотовой телефонной связи), что соответствует ст.18 Закона о рекламе. ООО «Мобитех» на основе договоров пользуется услугами других предприятий по предоставлению доступа к Программным приложениям, обеспечивающих вышеперечисленную уставную деятельность, в том числе ООО «Софт Профи». Свою деятельность ООО «Мобитех» осуществляет на основании договоров с заказчиками (в частности, копия договора с ООО «Тан-Авто» <...>), которым требуется распространение рекламных сообщений по сетям электросвязи (сотовой телефонной связи) в форме смс-сообщений. Телефоны абонентов предоставляются или заказчиком с его ответственностью за законность предоставления данных номеров согласно п.3.2.2 договоров, или ООО «Мобитех» (ООО «Мобитех» имеет право собирать данную информацию на основании ст.ст.7,8 Закона об информации, информационных технологиях и защите информации из общедоступных источников). То есть в данных обстоятельствах ООО «Мобитех» является рекламораспространителем в понимании ст.ст.3,18, 38 Закона о рекламе несет соответствующую ответственность, что также отражено в п.7 приложения №1 к договору <...> с ООО «СофтПрофи». В отношении конкретного случая доставки смс-сообщения абоненту <...> поясняем, что данный номер был использован ошибочно. Данное обстоятельство подчеркивается тем, что данный номер является московским, а распространяемая информация была предназначена для жителей республики. Получив информацию о жалобе абонента <...> на доставленное ему смс-сообщение, ООО «Мобитех» предприняло все действия, предусмотренные п.1 ст.18 закона о рекламе. Ошибочно набранный номер был удален, обеспечено дальнейшее непоступление по нему смс-

сообщений, распространяемых ООО «Мобитех». Руководствуясь обычаями делового оборота, доброй волей и желанием обойтись без рассмотрения данного случая в компетентных органах, представитель ООО «Мобитех» связался с указанным абонентом по телефону, принес извинения, предложил исчерпать данный конфликт по согласию сторон, однако данное предложение было отвергнуто. Полагаем, что должно быть учтено то обстоятельство, что данный абонент давал свое согласие на получение смс-сообщений, о чем он сообщил лично по телефону».

Так же от представителя по доверенности (<...>) от ООО «Мобильные технологии» <...> представлены копии документов (вх.№14866 от 18.10.2013г.), а именно: решение <...> участника ООО «Мобильные технологии» от 04.07.2007г.; приказ<..>; устав ООО «Мобильные технологии» от 22.01.2010г.; договор <...> возмездного оказания услуг от 22.02.2013г.; договор <...> на оказание услуг от 17.04.2009г.

Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно материалам, представленным ООО «Софт Профи» (вх.№14865 от 18.10.2013г.), реклама, приходящая на номер телефона <...> посредством СМС - сообщений от «ТАН-АВТО» 19.04.2013г. в 16ч. 39мин., посредством смс-сообщений рекламного характера следующего содержания: «Большой Седан Пежо 408 с Большой выгодой до 120 000р! Только до 30 апреля! Подробности в салонах Тан-Авто и по тел. (347)240 00 00», была отправлена заказчиком: <...>, закрепленного в соответствии с договором <...> возмездного оказания услуг от 22.02.2013г. рекламораспространителем является ООО «Мобильные технологии».

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно представленных документов, правильное наименование лица, в отношении которого возбуждено дело №Р-135-13, является ООО «Мобильные технологии», таким образом, Комиссией принято решение заменить лицо, с ООО «Софт Профи» на ООО «Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2).

Анализ материалов дела №Р-135-13 показал, что согласно договора <...> возмездного оказания услуг от 22.02.2013г. между ООО «Мобильные технологии» (Заказчик) и ООО «СофтПрофи» (Исполнитель), ООО «СофтПрофи» предоставляет за плату ООО «Мобильные технологии» услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений, выбора тарифа и подписи по сети оператора связи, заказчиком является <...>, принадлежащей ООО «Мобильные технологии» (платежное поручение <...>. Плательщик: ООО «Мобильные технологии», оплата услуг по смс-информированию). Так же согласно договора <...> на оказание услуг от 17.04.2009г. заключенного между ООО «Мобильные технологии» (Исполнитель) и ООО «Тан-Авто» (Заказчик), предметом которого является то, что ООО «Мобильные технологии» оказывает за плату ООО «Тан-Авто» услуги по доставке и подтверждения о доставке смс-сообщений в течении определенного периода, а так же письменных объяснений (вх.№14866 от 18.10.2013г.) о том, что: «...телефоны абонентов предоставляются или заказчиком с его ответственностью за законность предоставления данных номеров согласно п.3.2.2 договоров, или ООО «Мобитех» (ООО «Мобитех» имеет право собирать данную информацию на основании ст.ст.7,8 Закона об информации, информационных технологиях и защите информации из общедоступных

источников). То есть в данных обстоятельствах ООО «Мобитех» является рекламодателем в понимании ст.ст.3,18, 38 Закона о рекламе несет соответствующую ответственность, что также отражено в п.7 приложения №1 к договору <...> с ООО «СофтПрофи»...», рекламодателем является ООО «Мобильные технологии».

Таким образом, реклама, поступившая на номер телефона заявителя <...> посредством СМС - сообщения от «ТАН-AVTO» 19.04.2013г. в 16ч. 39мин., посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Большой Седан Пежо 408 с Большой выгодой до 120 000р! Только до 30 апреля! Подробности в салонах Тан-Авто и по тел. (347)240 00 00», рекламодатель – ООО «Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2), нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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 данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера <...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал. В ходе рассмотрения дела №Р-135-13 ООО «Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2) данное согласие не представлено. В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно информации, представленной ООО «СофтПрофи» данная реклама в настоящий момент через СМС-сообщения не распространяется (представлен скрин-шот черного списка абонентов, а именно абонента <...>(вх.№14865 от 18.10.2013г.)). Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 18.10.2013г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Заменить лицо рекламодателя с ООО «СофтПрофи» на ООО

«Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2).

2. Признать ненадлежащей рекламу, поступившую на номер телефона заявителя <...> посредством СМС - сообщения от «TAN-AVTO» 19.04.2013г. в 16ч. 39мин., посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Большой Седан Пежо 408 с Большой выгодой до 120 000р! Только до 30 апреля! Подробности в салонах Тан-Авто и по тел. (347)240 00 00», рекламодатель – ООО «Мобильные Технологии» (450112, г.Уфа, Соединительное шоссе, д.2), так как она нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения (представлен скрин-шот черного списка абонентов, а именно абонента <...> (вх.№14865 от 18.10.2013г.)), предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 28.10.2013г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.