

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу РЦ.08.11.10/2
об административном правонарушении

09 июня 2011 г. г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № РЦ.08.11.10/2, возбуждённого в отношении ОАО «Вымпел-Коммуникации» (адрес: ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, г. Москва, 127083, ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636) в присутствии представителей ОАО «Вымпел-Коммуникации» – Шелиховой Н.В. (доверенность № 1160 от 30.07.2010), Сенотова А.С. (доверенность № 402 от 03.03.2011), Пивоваровой М.Б. (доверенность № 692 от 02.07.2010),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина с указанием на признаки нарушения законодательства о рекламе в рекламе услуг ООО «Мобильный диалог» по предоставлению доступа к контенту информационного ресурса war.mobiledialog.ru, сообщающей о стимулирующей лотерее «СМС удача», распространявшейся посредством SMS-сообщений в сети «Билайн» в мае-июне 2010 года (далее – реклама услуг ООО «Мобильный диалог»).

Чтобы стать участником стимулирующей лотереи «СМС удача» лицу необходимо приобрести услугу – доступ к информационному ресурсу war.mobiledialog.ru, содержащему контент для мобильных телефонов (мелодии, картинки, видео, игры), путем направления SMS-сообщения на номер <...> .

Стимулирующая лотерея «СМС удача» внесена в государственный реестр Всероссийских лотерей под номером Н200С/001776ФНС.

В рекламных SMS-сообщениях, направленных гражданину, содержались следующие тексты:

«ПОЗДРАВЛЯЕМ! Потенциальным владельцем 30000000 рублей является номер <...> ! Отправь бесплатное СМС на 1010», «Сертификат на 1 млн. рублей уже подписан. Просим владельца номера 9629669823 обязательно отправить смс на 1010», «Призываем владельца номера 9629669823 отправить одно сообщение на 1010».

При ответе на сообщения со счета мобильного телефона гражданина списывалось 49 руб. 00 коп., кроме ответа на первое SMS-сообщение.

Исходя из Правил стимулирующей лотереи «СМС удача» организатором указанной лотереи является ООО «Мобильный диалог».

Организатору лотереи дополнительным соглашением №1 к Договору об оказании услуг связи «Билайн» № 349111957 от 4 февраля 2010 г. оператор связи ОАО «Вымпел-Коммуникации» предоставил корпоративный SMS сервис для рассылки SMS сообщений абонентам ОАО «Вымпел-Коммуникации».

Данным соглашением обозначена возможность пользования ООО «Мобильный диалог» услугой ОАО «Вымпел-Коммуникации» «Открытые смс-рассылки» (предоставление услуги без предварительного смс-запроса пользователя).

В целях реализации соглашения ОАО «Вымпел-Коммуникации» выделило организатору лотереи текстовые поля отправителя: 1010, «Билайн», «Beeline». ООО «Мобильный диалог» было подключено к интерфейсу программно-аппаратного комплекса ОАО «Вымпел-Коммуникации» для формирования смс-сообщений и передачи информации абонентам «Билайн». ОАО «Вымпел-Коммуникации» обязалось осуществить настройку интерфейса и оказывать поддержку по его эксплуатации.

Пунктом 1.2 данного соглашения определено, что под услугой Оператора (ОАО «Вымпел-Коммуникации») понимается прием, обработка и передача коротких текстовых сообщений от абонента (ООО «Мобильный диалог») к пользователю, и от пользователя до абонента.

Данные услуги предоставляются оператором в целях доведения информации о сервисе ООО «Мобильный диалог» до потребителей.

Гражданин в своем обращении указал, что согласие на получение рекламных сообщений не давал.

Гражданин в своем обращении указал, что согласие на получение рекламных сообщений не давал.

Согласно части 1 статьи 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. ОАО «Вымпел-Коммуникации» и ООО «Мобильный диалог» не представили доказательств получения предварительного согласия гражданина на распространение рекламы.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

«Вымпел-Коммуникации» в рамках заключенных соглашений осуществило фактическое доведение сведений о проведении стимулирующей лотереи до сведения потребителей, соответственно, является рекламораспространителем рекламных SMS-сообщений, направленных на привлечение внимания к услугам ООО «Мобильный диалог».

Таким образом, действия ОАО «Вымпел-Коммуникации» по распространению SMS-сообщений рекламного характера без получения предварительного согласия абонента нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ОАО «Вымпел-Коммуникации» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако обществом не были приняты меры по соблюдению его требований.

Таким образом, установлена вина ОАО «Вымпел-Коммуникации» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении посредством SMS-сообщений в сети «Билайн» без согласия абонентов сети «Билайн» рекламы услуг ООО «Мобильный диалог», сообщающей о стимулирующей лотерее «СМС удача».

Стимулирующая лотерея «СМС удача» проводилась в период с 01 марта по 12 августа 2010 г. Заключение договоров между участниками и организатором

лотереи проходило с 01 марта по 08 июня 2010 г. Розыгрыши призового фонда лотереи осуществлялись ежедневно со 02 марта по 09 июня 2010 года (включительно).

Реклама услуг ООО «Мобильный диалог» направлялась абонентам сети «Билайн» в течение всего периода проведения лотереи «СМС удача» с 01 марта по 12 августа 2010 г.

При этом различие сведений, которые получали абоненты сети «Билайн» в смс-сообщениях до и после даты проведения заключительного розыгрыша призового фонда лотереи «СМС удача» (09 июня 2010 г.), не изменяет рекламного характера таких смс, поскольку информация о выигранных призах, направляемая абонентам позднее 09 июня 2010 г., поддерживает интерес к услугам ООО «Мобильный диалог» и проводимой им лотерее и направлена на продвижение данных услуг на рынке.

Такая информация отвечает признакам рекламы, определенным в части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», и является рекламой.

Таким образом, срок привлечения ОАО «Вымпел-Коммуникации» к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе истекает 12 августа 2010 г., и постановление о наложении штрафа по делу РЦ.08.11.10/2 об административном правонарушении выносится в пределах срока давности, предусмотренного частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 9, частью 1 статьи 18, статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 28.9, пунктом 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ОАО «Вымпел-Коммуникации» меры административной ответственности в виде штрафа за ненадлежащую рекламу в размере ста тысяч рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для ФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Московского ГТУ Банка России г. Москва

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 116 26000 01 0000 140

ОКАТО 45286575000

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трёхдневный срок со дня уплаты штрафа ОАО «Вымпел-Коммуникации» просьба представить в Федеральную антимонопольную службу надлежащим образом заверенные копии платёжных документов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП.

Заместитель руководителя А.Б. Кашеваров