

Комиссия Волгоградского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Никуйко Ирина Борисовна, заместитель руководителя Управления,

Член Комиссии – Демичева Ксения Александровна, старший государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Член Комиссии – Кузнецова Дарья Александровна, государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Член Комиссии – Донцов Дмитрий Александрович, специалист 1 разряда отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 14-03-18-02/655, возбужденное в отношении ООО «Телеком», по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

в отсутствие:

· представителей ООО «Телеком», о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

3 Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области получило заявление физического лица (вх. № 2702эл. от 04.09.2014 г.) с жалобой на рассылку смс-сообщений рекламного характера следующего содержания.

· 03.09.2014 г. в 14.21 от +79023459181: «Натяжной потолок в зал за 7000 р. Шторный гарниз в подарок! 89627600656».

Согласно ч. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под неопределённым 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Данное смс-сообщение является рекламой (поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, установленным подп. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе»), распространённой путем использования электросвязи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «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.

Заявитель, номер телефона которого +7-937-538-77-77, утверждает, что согласия на получение рекламных рассылок не давал.

Оператором связи ОАО «МегаФон», в ответ на запрос о предоставлении информации были представлены сведения (вх. № 2862 от 16.09.2014 г.), о том, что указанное смс-сообщение было отправлено через смс-центр 8-902-370-05-08, который принадлежит оператору связи ОАО «СМАРТС»;

Согласно письму, полученному от ОАО «СМАРТС» в Самарской области (вх. № 2461 от 21.08.2014 г), номер <...> -902-370-05-08, в соответствии с нормативными документами о выделении ресурса нумерации, закреплен за ЗАО «Пенза-GSM».

Согласно ответу, полученному от ЗАО «Пенза-GSM» (вх. № 8384 от 29.09.2014 г.), между ЗАО «Пенза-GSM» и ООО «Телеком» был заключен договор № 18-05-125 от 07.07.2014 г. (имеется в материалах дела), на основании которого ЗАО «Пенза-GSM» предоставляет Услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком (ООО «Телеком») для отправки смс-сообщений в протоколы сетей подвижной связи. Одновременно ЗАО «Пенза-GSM» сообщило, что Заказчиком (ООО «Телеком») 03.09.2014 г. было отправлено смс-сообщение через смс-центр ЗАО «Пенза-GSM» +7-902-370-05-08 на номер <...> -937-538-77-77.

На основании ответа, полученного от ЗАО «Пенза-GSM», был направлен запрос о предоставлении информации в адрес ООО «Телеком» (конверт с письмом был вручен 07.10.2014 г – согласно почтовому уведомлению), ответ на который представлен не был.

В соответствии с ч. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

В соответствии с ч. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

В соответствии с ч. 4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ РФ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ о рекламе. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований Закона о рекламе в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (ч. 8 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Правилами рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утверждены

тостановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508) предусмотрено, что в случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

На основании изложенного, в отношении ООО «Телеком» было возбуждено производство по делу № 14-03-18-02/655 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

На заседании Комиссии по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, состоявшейся 09 декабря 2014 г., был рассмотрен ответ на Определение о возбуждении ООО «Телеком» (вх. № 3702 от 19.11.2014 г.), из содержания которого следует, что ответственность за содержание смс-сообщений и базы, на которую отправляются смс-сообщения, на основании договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014 г., возлагается на ООО «Прометей»

Согласно п. 3.2.2. Договора, Заказчик (ООО «Прометей») обязан получить от адресата, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений с информацией Заказчика (ООО «Прометей»), согласие на получение таких сообщений.

На основании представленных письменных объяснений ООО «Телеком», с учетом имеющихся материалов дела, Комиссия считает, что в действиях ООО «Прометей» содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, с учетом имеющихся материалов дела, Комиссия пришла к выводу о необходимости привлечения ООО «Прометей» в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Для полного и всестороннего рассмотрения дела № 14-03-18-02/459, в соответствии с абзацем 4 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 14-03-18-02/655 отложить.
2. Назначить дело № 14-03-18-02/655 к рассмотрению на «29» января 2015 г. в 10 часов 00 минут по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).
3. Привлечь ООО «Прометей» в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе»;

4. ООО «Прометей» в срок до «20» января 2015 г. представить в Волгоградское УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а так же подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Учредительные документы ООО «Прометей»,

4.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, с приложением подтверждающих доводы документов и иных сведений,

4.3. Доказательства получения согласия на получение рекламных смс-сообщений от абонента, номер которого +7-937-538-77-77;

4.4. Сведения о рекламодателе рассматриваемой рекламы с приложением документов, которыми оформлялись отношения по распространению рекламных смс-сообщений (договоры, переписка, согласованные макеты рекламы, акты выполненных работ, документы об оплате и т.д.),

4.5. Иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы, удостоверяющие личность).