

Определение  
о прекращении производства по делу

Дата оглашения решения: 10.01.2014 г.

Дата изготовления решения: 03.02.2014 г. г. Кострома

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

Заместитель председателя Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: <...> - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы, <...> - главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы,

рассмотрев материалы дела №ВД 07-64/1174, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «УНИВЕРСАЛЬНАЯ ФИНАНСОВАЯ СИСТЕМА» (г. Москва, ул. Новый Арбат, д. 21, стр. 1), (далее – ООО «УФС», Общество) о нарушении требований, установленных ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - представителя Общества <...> (доверенность №б/н от 05.11.2013 г.),

в присутствии заявителя - <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило обращение гр. <...> с указанием на признаки нарушения ст. 18 Закона о рекламе при получении им 12.08.2013 г. в 09.48 час. на номер <...> -920-642-52-12 от абонента UFS Online sms-сообщения текстового содержания «Акция! Купите любой билет в мобильном приложении <http://mobipoezd.ru/> и получите поездку на такси в подарок!», на получение которого согласия он не давал.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама - это 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.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 Закона о рекламе, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного

в статье 3 Закона о рекламе, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который её получает.

Рассматриваемое sms-сообщение является неперсонифицированной информацией, направленной на привлечение внимания к услугам компании под коммерческим обозначением UFS Online, имеет цель формирования и поддержания интереса к рекламируемым услугам, и их продвижению.

Таким образом, данная информация является рекламой.

Пунктом 1 ст. 18 Закона о рекламе предусмотрено, 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 силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Согласно ответу ООО «Страмедиа» инициатором рассылки рассматриваемого SMS-сообщения является ООО «УФС», о чём свидетельствует заключенный договор №04-12/34 об оказании SMS-услуг от 01.04.2012 г., согласно которого Исполнитель (ООО «Страмедиа») обязуется предоставить круглосуточный доступ к программно-аппаратному комплексу посредством протоколов SMPP, HTTP, HTTPS (SSL), SMTP, обеспечивающему доставку SMS сообщений до SMS-Центра (сетевое оборудование исполнителя, отвечающее за функционирование SMS), включая возможность отправки SMS-сообщений из Личного кабинета (защищенная область сайта <http://www.stramedia.ru/> с возможностью формирования и отправки SMS-сообщений) Заказчика на сайте <http://www.stramedia.ru/> (п. 3.2.1.).

Таким образом, ООО «УФС» определило объект рекламирования, содержание рекламы, и совершило действия по доведению рекламы до потребителя, следовательно, Общество является и рекламодателем, и рекламопроизводителем, и рекламодателем рассматриваемой рекламы.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч.ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе, п.п. 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. №508, Костромским УФАС России 14.10.2013 г. в отношении ООО «УФС» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе №ВД 07-64/1174.

Однако, в ходе рассмотрения материалов дела, в том числе пояснений, полученных от гр. <...>, ООО «УФС», следует, что 04.04.2013 г. в 8.14 час. гр. <...> произвел попытку оформления электронного железнодорожного билета на сайте

Общества [www.ufs-online.ru](http://www.ufs-online.ru) со следующими реквизитами поездки: «ЯРОСЛ ГЛАВ-С-ПЕТЕР-ГЛ; <...>; Поезд: <...>. Номер вагона: <...>. Дата и время отправления: 22.04.13 23:53. Фамилии пассажиров: <...>».

При оформлении электронных железнодорожных билетов на сайте Общества пользователь должен выполнить следующие действия:

Шаг 1 – выбрать направление, поезд, вагон и место;

Шаг 2 – указать сведения о себе, как о пассажире;

Шаг 3 – подтвердить заказ и принять условия оферты;

Шаг 4 – оплатить заказ.

Гражданин <...> произвел выбор направления, даты поездки, поезда, вагона и места, ввел в систему сведения о пассажире, в том числе номер мобильного телефона и адрес электронной почты, подтвердил заказ и принял условия оферты Общества, перешел к Шагу 4 «Оплата заказа».

В договоре публичной оферты по продаже электронных железнодорожных билетов, размещенном Обществом на своем сайте [www.ufs-online.ru](http://www.ufs-online.ru), в том числе, сказано, что «Соглашаясь с условиями настоящего Договора публичной оферты, Пользователь подтверждает свою правоспособность и полную дееспособность, законное право вступать в договорные отношения с ООО «УФС», а также свое согласие на получение e-mail и sms-оповещений, напоминаний и прочей информации, касающейся состояния соответствующего заказа. Соглашаясь с условиями настоящего Договора публичной оферты, Пользователь дает свое согласие на получение информации о реквизитах планируемой поездки, а также информации о новых услугах компании, рекламной и иной информации посредством e-mail и sms рассылки», «С более подробной информацией о правилах оформления и возврата электронных железнодорожных билетов с использованием системы оформления электронных железнодорожных билетов ООО «УФС» можно ознакомиться в разделе «Помощь».

В связи с тем, что факт перехода к Шагу 4 гр. <...> не отрицает, следовательно, им дано Обществу согласие на получение рекламной и иной информации посредством e-mail и sms рассылки, т.к. переход к Шагу «Оплата заказа» возможен исключительно после того, как пользователь ознакомится и согласится с условиями оферты (данный факт Комиссией установлен при осмотре сайта Общества).

Довод гр. <...> о том, что Общество до момента принятия условий публичной оферты по продаже электронных железнодорожных билетов (далее – условия публичной оферты), дачи согласия на получение рекламной и иной информации посредством e-mail и sms рассылки ввело его в заблуждение относительно существенного условия договора – цены договора, в одностороннем порядке изменив его условия (повысив цену железнодорожного билета) Комиссией Костромского УФАС России признается несостоятельным в связи с тем, что:

условия публичной оферты содержат указание о том, что «С более подробной информацией о правилах оформления и возврата электронных железнодорожных билетов с использованием системы оформления электронных железнодорожных билетов ООО «УФС» можно ознакомиться в разделе «Помощь»;

согласно данным, размещенным по адресу: <http://www.ufs-online.ru/portal/Help/Zheleznodorozhnye-bilety/Tarify> (Помощь/Железнодорожные билеты/Тарифы), ООО «УФС» доводит до пользователей сайта сведения о размерах сервисного сбора. К данной странице также можно перейти с раздела «Купить билет он-лайн», т.е. с первой страницы сайта <http://www.ufs-online.ru/>,

обратившись к специально выделенному разделу «Тарифы», т.е. до поиска маршрута следования.

Тот факт, что гр. <...> обратился 18.07.2013 г. к правозащитному сервису SMSnenado.ru от ЗАО «Вендософт» с жалобой на UFS Online о прекращении рассылки рекламы, не свидетельствует о том, что гр. <...> в соответствии с положениями гл. 10 ГК РФ надлежащим образом уполномочил ЗАО «Вендософт» совершить от своего имени действия, направленные на направление в адрес Общества отказа от получения рекламной информации.

На основании вышеизложенного, а также в связи с тем, что в ходе рассмотрения дела телефонный номер гр. <...> Обществом удален из базы рассылки, Комиссией Костромского УФАС России установлено, что в ходе рассмотрения дела наличие фактов нарушения ООО «УФС» ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе не подтверждено.

Руководствуясь абзацем 1 пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу №ВД 07-64/1174 прекратить.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

- [определение о прекращении дела vd 07-64-1174.doc](#)