ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 4662-05 от 09.06.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10689/05-2014

26.05.2014 г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10689/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - Л<...>на - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Крафт

Телеком» (далее - ООО «Крафт Телеком»), зарегистрированного по адресу: 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 24, пом. 209, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 24.02.2014 по факту распространения рекламного сообщения: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги» посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-917-<...> возбуждено дело № 10689/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Крафт Телеком» и заявитель Л<...>н А.С. Рассмотрение дела назначено на 24.03.2014.

На рассмотрение дела 24.03.2014 Л<...>н А.С. и представитель ООО «Крафт Телеком» не явились. Л<...>ным А.С. представлена копия договора о предоставлении услуг связи МТС от 06.12.2011, заключенного им с открытым акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») с выделением абонентского номера 8-917-<...> (вх. № 1812 от 12.03.2014). Запрошенные определением от 24.02.2014 документы ООО «Крафт Телеком» не представлены.

Определением от 24.03.2014 срок рассмотрения дела № 10689/05-2014 продлен до 24.04.2014, рассмотрение дела отложено и назначено на 24.04.2014.

На рассмотрение дела 24.04.2014 Л<...>н А.С. и представитель ООО «Крафт Телеком» не явились. Запрошенные определениями от 24.02.2014 и 24.03.2014 документы ООО «Крафт Телеком» не представлены.

Определением от 24.04.2014 срок рассмотрения дела № 10689/05-2014 продлен до 26.05.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 26.05.2014.

На рассмотрение дела 26.05.2014 Л<...>н А.С. не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 26.05.2014 представитель ООО «Крафт Телеком» не явился. В письменном пояснении по делу (вх. № 3730 от 05.05.2014) ООО «Крафт Телеком» сообщило, что общество предоставляет обществу с ограниченной ответственностью «НОВАК» (далее - ООО «НОВАК») техническую возможность формировать и отправлять СМС-сообщения на основании договора № 0103 от 01.02.2013. ООО «НОВАК» самостоятельно формирует базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует тексты сообщений и делает рассылку.

Исследовав материалы дела № 10689/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Л<...>на А.С. от 10.12.2013, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/54160/13 от 30.12.2013, вх. № 510 от 24.01.2014). Л<...>н А.С. является абонентом филиала в

Ульяновской области ОАО «МТС», абонентский номер <...> -917-<...>. Без согласия заявителя на его абонентский номер <...> .12.2013 в 17 час. 47 мин. поступило СМС-сообщение: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79029551350». На телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-098-02-76, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги», является рекламой.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Указанное сообщение поступило посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, что является нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 488-05 от 28.01.2014) ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4-юр от 31.01.2014, вх. № 966 от 10.02.2014) сообщило, что отправка

указанного СМС-сообщения на телефонный номер заявителя осуществлена ООО «Крафт Телеком» в соответствии с договором № 2653425 от 01.07.2012 и дополнительным соглашением № 1 от 01.07.2012 на предоставление услуги «InfoSMS» к указанному договору, заключенными между ЗАО «Волгоград-GSM» и ООО «Крафт Телеком».

ООО «Крафт Телеком» (вх. № 3730 от 05.05.2014) сообщило, что отправку рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-917-<...> осуществило ООО «НОВАК» на основании договора № 0103 от 01.02.2014, заключенного между ООО «Крафт Телеком» (исполнитель) и ООО «НОВАК» (заказчик).

Таким образом, рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «Крафт Телеком» и ООО «НОВАК».

Каждый из указанных рекламораспространителей обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Документального подтверждения дачи Л<...>ным А.С, абонентом телефонного номера +7-917-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги» ООО «Крафт Телеком» в Ульяновское УФАС России не представлено.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу: «Нужны деньги? Тел. 88005557239 звонок бесплатный. ООО Домашние деньги», распространенную 10.12.2013 в 17 час. 47 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 7-917-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.
Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 09.06.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.