

РЕШЕНИЕ

30.06.2014г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

26 июня 2014 года, рассмотрев дело № 5 от 02.04.2014г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения смс-рекламы: **«ВНИМАНИЕ! До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%! РОЛЬФ Октябрьская. Подробности: +78126355888»**, по сетям мобильной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

ООО «ОСК» ОГРН:1057746705631, ИНН: 7705658056, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, уведомление о времени и месте рассмотрения дела (корреспонденция № 64900071883022) получено 11.06.2014г.,

УСТАНОВИЛА:

24 февраля 2014 года от ФАС России в УФАС по Республике Алтай на рассмотрение поступило заявление физического лица, гражданина <...> вх. № 391 о получении на номер его мобильного телефона СМС-сообщения рекламного характера с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Заявитель является абонентом оператора сотовой связи ОАО «Мобильные Телесистемы» в г. Санкт-Петербурге.

Из существа заявления следует, что 21.02.2014г., в 14.46 часов с абонентского номера MITSUBISHI заявитель получил на мобильный телефон (абонентский номер <...> <...>) нежелательное смс-сообщение следующего содержания: **«ВНИМАНИЕ! До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%! РОЛЬФ Октябрьская. Подробности: +78126355888»**.

Заявитель считает, что данное сообщение является рекламой и, вышеуказанными действиями ее распространитель нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

17.03.2014г. в адрес УФАС по Республике Алтай поступила информация и копии документов от ОАО «МТС» вх. № 621, свидетельствующие о том, что на абонентский номер заявителя действительно поступало смс-сообщение через СМС-центр +79101399993, однако рассылка данного смс-сообщения через СМС-центр ОАО «МТС» не осуществлялась.

ОАО «МТС» в своем письменном пояснении № С301/00574 от 14.03.2014г. сообщает, что по рассматриваемому факту Обществом была проведена проверка, в результате которой было установлено, что смс-сообщение: **«ВНИМАНИЕ! До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%! РОЛЬФ Октябрьская. Подробности: +78126355888»** поступило на

сервисную платформу ОАО «МТС» с короткого сервисного номера 9848, закрепленного за компанией ООО «ОСК» (ОГРН: 1057746705631, ИНН: 7705658056, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1), в рамках заключенного с ним договора № D130372386 от 15.11.2013г. об оказании смс-услуг. Согласно условиям настоящего договора ОАО «МТС» взяло на себя обязательства по передаче, приему и обработке смс-сообщений справочно-информационного характера от ООО «ОСК» к зарегистрированным в информационных системах заказчика пользователям. В целях исполнения договора был предоставлен короткий сервисный номер <...> .

ООО «ОСК» в нарушение отдельных положений договора №D130372386 от 15.11.2013г., без уведомления ОАО «МТС» самостоятельно осуществило замену короткого сервисного цифрового номера 8462 на буквенный идентификатор MITSUBISHI, и, в одностороннем порядке стало определять содержание смс-сообщений и круг своих абонентов (адресатов).

02.04.2014г. определением УФАС по РА было возбуждено дело № 5 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 30.04.2014г. в 12 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции № 649000692881 12 с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

30.04.2014г. на рассмотрение дела № 5 представитель ООО «ОСК» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 5 УФАС по РА не располагало.

30.04.2014г. определением дело № 5 было отложено до 30.05.2014г. в 12 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.05.2014г. определением дело № 5 от 02.04.2014г. было отложено и назначено к рассмотрению на 26.06.2014г. на 12 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» с уведомлением о вручении.

26.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 5 в отсутствие представителя ООО «ОСК».

В ходе рассмотрения дела, Комиссия установила следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Смс-сообщение: «ВНИМАНИЕ! До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%! РОЛЬФ Октябрьская. Подробности: +78126355888» является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания потребителя (абонента) к услугам, связанным с сервисным обслуживанием автомобилей и продвижение этих услуг на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, представленная ОАО «Мобильные Телесистемы» (вх. №621 от 17.03.2014г.) свидетельствует, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «ОСК» ОГРН:1057746705631, ИНН: 7705658056, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» содержится в действиях ООО «ОСК» рекламодателя рассматриваемой рекламы, т.к. Обществом не предоставлены документы, подтверждающие получение у <...> (абонентский номер <...> <...>) согласия на получение рекламы.

Так как, исходя из информационного содержания рекламы, а именно из фразы «До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%», ее актуальность закончилась 28 февраля, Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи рекламодателю предписания о прекращении ее распространения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ОСК» нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения смс-рекламы: **«ВНИМАНИЕ! До 28 февраля запишитесь на сервис Вашего Mitsubishi и получите скидку 50%! РОЛЬФ Октябрьская. Подробности: +78126355888»**, по сетям мобильной

связи без предварительного согласия абонента;

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, допустившего нарушения рекламного законодательства.

Резолютивная часть решения оглашена 26 июня 2014 года, решение изготовлено в полном объеме 30 июня 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.