

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10516/05-2014

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 № 10516/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** рекламных сообщений, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (далее - ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»), расположенного по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По обращению гр. <Б...>, который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, Ульяновским УФАС России определением от 22.01.2014 по факту распространения рекламных СМС-сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10516/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Рассмотрение дела назначено на 21.02.2014.

На заседание Комиссии 21.02.2014 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился, запрошенные определением от 22.01.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10516/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» определения Ульяновского УФАС России от 22.01.2014, направленного по адресу места регистрации общества (141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2). Заказное письмо № 43206870634771, которым в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» направлено указанное определение, вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения»

Определением от 21.02.2014 срок рассмотрения дела № 10516/05-2014 продлен до 21.03.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 21.03.2014.

Представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на заседание Комиссии 21.03.2014 не

явился, запрошенные определением от 21.02.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10516/05-2014 отсутствует документальное подтверждение извещения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206871638365, которым в адрес общества направлено определение от 21.02.2014, вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения».

Определением от 21.03.2014 производство по делу № 10516/05-2014 приостановлено до установления места нахождения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Московской области направлен запрос (исх. № 1898-05 от 26.03.2014) с целью установления места нахождения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Из представленной Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Московской области выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на общество с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (исх. № 06-25/0885 от 11.04.2014, вх. № 3270 от 21.04.2014) следует, что ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (ИНН 5010042305, ОГРН 1105010002701) зарегистрировано по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2.

Определением от 24.04.2014 производство по делу № 10516/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 26.05.2014. К рассмотрению дело назначено на 26.05.2014.

Представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на заседание Комиссии 26.05.2014 не явился, запрошенные определением от 24.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. Заказные письма № 43206873550290 и № 43206873550306 от 25.04.2014, направленные по адресу места регистрации ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2) и по адресу регистрации учредителя общества С. (141900, Московская обл., г. Талдом, ул. Пушкина, д. 5), вернулись в Ульяновское УФАС России с пометками отделений почтовой связи «Истёк срок хранения».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10516/05-2014 направлялись ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по адресу места его регистрации, указанному налоговым органом, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения вышеуказанным юридическим лицом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения дела № 10516/05-2014 ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» было извещено по единственному содержащемуся в материалах дела адресу (как имеющемуся у налогового органа, так и указанному ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в заключаемых им договорах), однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10516/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Любая поездка от 70 руб! Звоните в такси 230-230 » и «Найдено самое дешевое такси для поездок за Волгу 232-232», распространённую 03.05.2013 в 10 час. 01 мин. и 25.05.2013 в 13 час. 28 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ***, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Б...>, который не дал

письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 271/ог от 12.08.2013). В обращении указано, что заявителю систематически без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** *** ** ** поступают СМС-сообщения рекламного характера (служебная записка № 21 от 22.01.2014). В частности, им получены следующие сообщения:

Отправитель Содержание сообщения Дата и время

Taxi

+79023708060 Любая поездка от 70 руб! Звоните в такси 230-230 03.05.2013

10 час. 01 мин.

Google

+79023708060 Найдено самое дешевое такси для поездок за Волгу 232-232

25.05.2013

13 час. 28 мин.

Абонентский номер <...> *** *** ** ** зарегистрирован на заявителя в соответствии с договором от 01.03.2012, заключенным им с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации». Копия указанного договора в Ульяновское УФАС России представлена заявителем (вх. № 271/ог от 12.08.2013).

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении услуг такси, направленная 03.05.2013 в 10 час. 01 мин. и 25.05.2013 в 13 час. 28 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** *** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

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

Вместе с тем, из обращения гр. <Б...> следует, что рассматриваемые рекламные сообщения поступили на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Стороной, участвующей в деле, документы, подтверждающие наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** *** ** ** на получение рассматриваемых СМС-сообщений, не представлены.

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, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

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

Согласно обращению гр. <Б...> на телефонный номер заявителя СМС-сообщения поступили с телефонного номера +7-902-370-80-60, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 5111-05 от 20.08.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлены указанные рекламные сообщения. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2068 от 23.08.2013, вх. № 7331 от 23.08.2013) на телефонный номер заявителя поступили СМС-сообщения, отправленные обществом с ограниченной ответственностью «ГрандТелеком» (далее - ООО «ГрандТелеком»). В рамках договора № 01-02-04-130 от 21.02.2013, заключенного ООО «ГрандТелеком» с ОАО «СМАРТС», последнее организует партнеру доступ к оборудованию SMS-центра по smpp-протоколу. Далее информационную СМС-рассылку осуществляет ООО «ГрандТелеком» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных СМС-сообщений.

Согласно ответу ООО «ГрандТелеком» (исх. № 7814/90 от 04.09.2013, вх. № 7853 от 10.09.2013) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5249-05 от 27.08.2013) общество предоставляет исключительно техническую возможность формирования СМС-сообщений со своего сайта с использованием сети Интернет, при этом не обладает возможностью анализировать тексты. Рассылка СМС-сообщений осуществляется оператором связи. Вышеуказанный он-лайн сервис СМС-сообщений ООО «ГрандТелеком» предоставляет различным физическим и юридическим лицам за плату. На основании договора № 0000038 от 01.03.2012 ООО «ГрандТелеком» передало за плату определенное договором количество СМС-сообщений ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» для осуществления последним СМС-рассылок. В договоре четко оговорена ответственность за осуществление массовой рассылки без согласия абонента. В случае поступления жалоб от абонентов о получении нежелательных СМС-рассылок ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» всегда проводится внутреннее расследование, по результатам которого при наличии оснований или заявления абонента номер исключается из рассылочных баз.

От ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщений: «Любая поездка от 70 руб! Звоните в такси 230-230 » и «Найдено самое дешевое такси для поездок за Волгу 232-232», а также документов, подтверждающих наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** ** на получение рассматриваемых СМС-сообщений, не поступило.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает

предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями 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 37-45 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:

1. Признать рекламу услуг такси «Любая поездка от 70 руб! Звоните в такси 230-230» и «Найдено самое дешевое такси для поездок за Волгу 232-232», распространенную 03.05.2013 в 10 час. 01 мин. и 25.05.2013 в 13 час. 28 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 40 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

26.05.2014

г. Ульяновск

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

на основании своего решения от 26.05.2014 по делу № 10516/05-2013 о признании рекламы услуг такси «Любая поездка от 70 руб! Звоните в такси 230-230 » и «Найдено самое дешевое такси для поездок за Волгу 232-232», распространенной 03.05.2013 в 10 час. 01 мин. и 25.05.2013 в 13 час. 28 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ***, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг», расположенному по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространения рекламы общества по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг», расположенному по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, к. 2, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11 июля 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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