

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 № 9998/05-2013

20.08.2013

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- специалист-эксперт Хвостова Н.В.,

рассмотрев дело № 9998/05-2013 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, содержащего признаки нарушения частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - <М...>, - не явился, направил ходатайство от 12.08.2013 о рассмотрении дела в свое отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 29.07.2013 возбуждено дело № 9998/05-2013 по факту распространения 20.02.2013 в 11 час. 13 мин. посредством подвижной радиоте-лефонной связи на абонентский номер <...> -***-***-**-** без предварительного согласия абонен-та от отправителя «TAXINS» рекламы услуг такси, содержащей признаки нарушения ч.ч. 1 и 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях кото-рого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен <М...>. Рассмотрение дела назначено на 20.08.2013.

В письменном пояснении по делу № 9998/05-2013 (вх. № 7049 от 12.08.2013) <М...> сообщил, что отправленные им СМС-сообщения не носили рекламный характер и отправлялись знакомым и друзьям. На момент отправки сообщений он находился без работы, ни в каких фирмах по изготовлению и распространению рекламы не был трудоустроен. Договор с ООО «ЮнионСтрим» на распространение сообщений в бумажном виде не заключался, счета, пла-тежные поручения и акты приема-передачи выполненных работ не оформлялись.

На рассмотрение дела № 9998/05-2013 20.08.2013 <М...> не явился. В материалах дела имеется ходатайство <М...> о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 7049 от 12.08.2013).

Исследовав материалы дела № 9998/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходи-мости признать рекламу услуг такси, распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-**, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Ф...> (вх. № 1948 от

13.03.2013), который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства о рекламе. В обращении указано, что заявителю 20.02.2013 в 11 час. 13 мин. от отправителя «TAXINS» без его согласия на номер мобильного телефона +7-***-***-**-** поступило СМС-сообщение, рекламирующее услуги такси.

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.

Следовательно, информация, направленная неопределенному кругу лиц через СМС-сообщения и получаемая абонентами посредством подвижной радиотелефонной связи, является рекламой.

Ульяновским УФАС России в адрес оператора сотовой связи заявителя - Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала ОАО «МегаФон» - направлен запрос (исх. № 1371-05 от 15.03.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщения, а также копий договоров на распространение рекламы. Согласно ответу Поволжского филиала ОАО «МегаФон» (исх. № 5/7-06-сео-Исх-00139/13, вх. № 2292 от 20.03.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с телефонного номера +7-***-***-**-** (отправитель: «TAXINS» - 20.02.2013 в 11 час. 13 мин.), принадлежащего к ресурсу нумерации ОАО «ВымпелКом» («Билайн»).

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 1536-05 от 22.03.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера +7-***-***-**-**, с которого отправлено рекламное сообщение, а также копии договора на распространение рекламы. Согласно ответу ОАО «ВымпелКом» (вх. № 2595 от 29.03.2013) 20.02.2013 в 11 час. 13 мин. на телефонный номер заявителя +7-***-***-**-** поступило СМС-сообщение, направленное с идентификационного номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2011 за ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». В рамках указанного договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» присвоен идентификационный номер <...>. Данные учета объема оказанных услуг от 20.02.2013 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером 70886978061 на номер <...> -***-***-**-** отправлено СМС-сообщение от «TAXINS».

В адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» направлен запрос (исх. № 1729-05 от 02.04.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение, а также копий договоров на распространение указанной рекламы. Согласно ответу ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (вх. № 3493 от 25.04.2013) общество предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» ООО «ЮнионСтрим» на основании договора № ДТ-П/011202 от 01.12.2010. Согласно п. 3.1.6 данного договора ООО «ЮнионСтрим» обязано получить согласие от абонента на получение СМС-сообщений, а также на основании п. 3.1.7 - обязан не использовать подключение к оборудованию ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» для

организации спама.

По публичному соглашению, заключенному между ООО «ЮнионСтрим» и <М...> 04.06.2012 в 15 час. 53 мин. пользователь (<М...>) принял и согласился с условиями публично-го соглашения на сайте my-sms.ru, без которого доступ к сервису был бы невозможен, и со-гласно которому исполнитель (ООО «ЮнионСтрим») предлагает физическому или юридиче-скому лицу (пользователь) использование сервиса СМС-рассылка (услуга), при котором поль-зователь обязан использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе.

П. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рассылка рассматриваемых рекламных сообщений осуществлялась при непосредствен-ном участии Поволжского филиала ОАО «Мегафон», ОАО «ВымпелКом», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «ЮнионСтрим» и <М...>.

<М...> не представлено документального подтверждения дачи абонентом +7-***-***-**-** согласия на получение СМС-сообщений, рекламирующих услуги 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается ис-пользование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, ав-томатической рассылки).

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 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

<М...> в данном случае является рекламораспространителем.

Нарушение рекламоделателями, 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 ст. 18 Федерального закона «О рек-ламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных пра-вонарушениях.

В Ульяновское УФАС России от абонента +7-***-***-**-** другие заявления о получении сообщений, рекламирующих услуги такси, не поступают.

Учитывая, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, ру-ководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекла-ме», 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:

1. Признать рекламу услуг такси, распространенную 20.02.2013 в 11 час. 13 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-** от отправителя «TAXINS», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 03.08.2013.

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

Председатель Комиссии
Спиридонов

И.И.

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Н.В. Хвостова