

Директору
ООО «Триотек»

ул. Солдатова, 44, оф. 1,
г. Пермь, 614990

РЕШЕНИЕ
по делу № 08р-06/2014

г. Южно-Сахалинск

21 апреля 2014 г.

Резолютивная часть решения объявлена 18.04.2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 21.04.2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - руководитель управления;

Члены Комиссии: - начальник отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы;

- специалист - эксперт отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 08р-06/2014 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Триотек» (далее – ООО «Триотек»; Общество) ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы посредством направления sms-сообщения гражданину (далее – Заявитель), без получения предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России) 21.11.2013 г. поступило заявление гражданина, содержащее сведения о том, что 21.11.2013 г. в 10 час. 36 мин. 55 сек. на принадлежащий ему телефонный номер от абонента с буквенным отправлением «dns-shop.ru» поступило sms-сообщение следующего содержания: «В DNS Цифровые Выходные! Участвуйте! Подробности на сайте dns-shop.ru», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением о возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.01.2014 г. по факту указанному в заявлении гражданина по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» возбуждено дело № 08р-06/2014.

Определением от 26.03.2014 г. дело назначено к рассмотрению на 18.04.2014 г.

Общество, будучи надлежаще извещенным о времени и месте проведения заседания Комиссии, явку своего представителя в заседание не обеспечило, ходатайства об отложении рассмотрения дела не направило, в связи с чем, Комиссия в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, проводит заседание комиссии в отсутствие не явившего участника.

Исследовав документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссией Сахалинского УФАС России установлено следующее.

Отношения в сфере рекламы независимо от места её производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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.

Под объектом рекламирования в соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» понимается 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 соответствии с ч.1 ст.18 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 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.

Из материалов дела следует, что 21.11.2013 г. в 10 час. 36 мин. 55 сек. на телефонный номер принадлежащий гражданину от абонента с буквенным отправлением «dns-shop.ru» поступило sms-сообщение следующего содержания: «В DNS Цифровые Выходные! Участвуйте! Подробности на сайте dns-shop.ru».

06.12.2013 г. в адрес Пермского филиала ОАО «Ростелеком» был направлен запрос с целью установления лица, направившего указанное sms-сообщение.

В ответе на указанный запрос Пермский филиал ОАО «Ростелеком» (далее – филиал) в письме от 09.12.2013 г. исх. № 0501/05/8518-13 сообщил, что с обществом с ограниченной ответственностью «Армада» (далее – ООО «Армада») филиалом заключен договор об оказании услуг, согласно которого филиал предоставляет доступ к sms-центру ООО «Армада», в связи с чем, информацией о лице направившим sms-сообщение гражданину обладает последнее.

13.01.2014 г. в адрес ООО «Армада» был направлен запрос.

ООО «Армада» в своем письме указало, что техническая возможность формирования и направления указанного в запросе Сахалинского УФАС России sms-сообщения предоставлена обществу с ограниченной ответственностью «Девино Телеком» (далее – ООО «Девино Телеком»).

27.01.2014 г. в адрес ООО «Девино Телеком» был направлен запрос.

ООО «Девино Телеком» в письме от 06.02.2014 г. исх. № 6/н указало, что рекламораспространителем указанного в запросе Сахалинского УФАС России sms-сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Триотек» (далее – ООО «Триотек»), зарегистрированное по адресу: 614990, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 1.

ООО «Триотек» в письме исх. от 18.03.2014 г. № 8 сообщило, что Общество не является ни рекламодателем, ни рекламораспространителем, ни рекламопроизводителем вышеуказанного sms-сообщения. Общество согласно приведенного письма не занимается распространением рекламных sms-сообщений.

Комиссия Сахалинского УФАС России считает, что информация, указанная ООО «Триотек» в письме исх. от 18.03.2014 № 8, не соответствует действительности, в связи со следующим.

ООО «Девино Телеком» предоставляет ООО «Триотек» техническую возможность отправки sms-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-К/013533 от 16.10.2013 г.

Пунктами 3.3.1., 3.3.2., 3.3.3 дополнительного соглашения № 1 от 16.10.2013 г. к указанному договору установлено, что ООО «Триотек» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации, в том числе Закона «О рекламе», в том числе получать от абонента письменное согласие на получение sms-сообщений, а также несет ответственность за содержание sms-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки sms-сообщений.

Комиссией установлено, что sms-сообщение было направлено Обществом гражданину, без получения предварительного согласия последнего.

ООО «Триотек» не представило доказательств, свидетельствующих о получении согласия Заявителя на получение sms-сообщений от Общества.

Ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» содержит обязательное общее требование к любой рекламе: при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требования, установленного ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

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

В данном случае рекламодателем является ООО «Триотек».

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п.37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Триотек» следующего содержания: «В DNS Цифровые Выходные! Участвуйте! Подробности на сайте dns-shop.ru», распространенную посредством направления 21.11.2013 г. в 10 час. 36 мин. sms-сообщения на телефонный номер <...> принадлежащего гражданину, с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Триотек» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии