РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/42-2014

23 сентября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/42-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Юплэй» (далее - Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 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 – ООО «Юплэй» (ИНН 5906101776, 614107, г. Пермь, ул. Тургенева, 33, корп. А, офис 1), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заинтересованного лица - ЗАО «РТ-Мобайл» (ИНН 770403100523, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, 26), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя – <…>, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданки <…>, в котором указано, что 14.03.2014 в 11:43:04 на ее абонентский номер <…> поступило рекламное SMS-сообщение с текстом: «Поздравляем! Вам одобрено 30 т.р. Досрочное – без переплат! 215-55-77». Отправитель указан +79922002944.

По утверждению заявителя указанное SMS-сообщение было отправлено без ее предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно информации открытых интернет-источников номер <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Ростелеком» (макрорегиональный филиал «Урал»).

Из информации ОАО «Ростелеком» следует, что отправка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлена ООО «Юплэй» (договор об оказании услуг подвижной связи № 6074430 от 20.11.2013 (далее - Договор), приложение № 1 от 20.11.2013 к

указанному Договору, Правила оказания услуг подвижной связи ОАО «Ростелеком» (далее - Правила)).

Согласно условиям вышеуказанного Договора, Абонент (ООО «Юплэй») ознакомлен и согласен с Правилами Оператора (ОАО «Ростелеком»), согласно которым Абонент несет полную ответственность за использование услуг, предоставленных Оператором.

В соответствии с пунктом 2.4 Правил услуги подвижной связи Оператора не могут быть использованы Абонентом без дополнительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений, установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, массовой генерации трафика и т.п.

Согласно пункту 4.1.3. Договора Абонент обязан не допускать использование абонентского устройства для совершения противоправных действий, в том числе, причинения вреда третьим лицам.

В соответствии с пунктом 4.1.7 Договора Абонент несет полную ответственность и все риски, связанные с использованием материалов, информации, услуг и продуктов, идентификационных данных (PIN-, PUK-кодов), предоставленных Оператором в рамках Договора.

Также ОАО «Ростелеком» представлены пояснения от 25.08.2014, из которых следует, что «01.04.2014 г. завершена реорганизация ОАО «Ростелеком» в форме выделения из него другого юридического лица – ЗАО «РТ-Мобайл».

В связи с состоявшейся реорганизацией в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись за государственным регистрационным номером 1147847110641 о создании юридического лица ЗАО «РТ-Мобайл» путем реорганизации в форме выделения.

Начиная с 01.04.2014 года ЗАО «РТ-Мобайл» является универсальным правопреемником ОАО «Ростелеком» в отношении всех его кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи».

Учитывая вышеуказанные пояснения ОАО «Ростелеком», 26.08.2014 Комиссией Омского УФАС России было принято решение о замене ОАО «Ростелеком» на его правоприемника - ЗАО «РТ-Мобайл».

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/42-2014 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <…> на получение рекламы от ООО «Юплэй», ЗАО «РТ-Мобайл» (ОАО «Ростелеком») либо иного лица в адрес Омского УФАС России представлено не было.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Юплэй» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем, Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий,

направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Договора Оператор вправе приостанавливать оказание услуг в случае нарушения Абонентом положений настоящих Правил.

Из объяснений ЗАО «РТ-Мобайл» следует, что Абонентом нарушена обязанность по получению письменного согласования с Оператором на осуществление массовой рассылки сообщений, закрепленная пунктом 2.4 Правил.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «РТ-Мобайл», положения Договора № 6074430 от 20.11.2013, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Юплэй» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщения на абонентский номер <…>.

На основании изложенного, 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 рекламу: «Поздравляем! Вам одобрено 30 т.р. Досрочное – без переплат! 215-55-77»., направленную посредством использования телефонной связи в адрес <…> ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Юплэй» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «РТ-Мобайл» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23 сентября 2014 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/42/1-2014

23 сентября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе,на основании своего решения от 23.09.2014 по делу № 06-10.1/42-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «Юплэй» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданки <…> без получения ее предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 ООО «Юплэй» (ИНН 5906101776, 614107, г. Пермь, ул. Тургенева, 33, корп. А, офис 1) в срок до 20 октября 2014 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес гражданки <…> до получения доказательств ее предварительного согласия на получение такой рекламы.

2. ООО «Юплэй» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 22 октября 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское 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

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/42/2-2014

23 сентября 2014 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 23.09.2014 по делу № 06-10.1/42-2014 о признании рекламы, распространенной ООО «Юплэй» посредством SMS - сообщений на абонентский номер гражданки <…> без получения ее предварительного согласия, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «РТ-Мобайл» (ИНН 770403100523, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, 26) в срок до 20 октября 2014 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» а именно: заблокировать ООО «Юплэй» передачу SMS - сообщений рекламного характера в адрес абонента <…> до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

2. ЗАО «РТ-Мобайл» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 22 октября 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское 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.