

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление
по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 3614-05 от 08.05.2014

РЕШЕНИЕ

по делу № 10530/05-2014

22.04.2014

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - специалист-эксперт

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10530/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-927-<...> рекламного СМС-сообщения, содержащего признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - П<...>ва - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Роспромторг» (далее - ООО «Роспромторг»), зарегистрированного по адресу: 107023, г. Ижевск, ул. Электrozаводская, д. 24, пом. 209, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), зарегистрированного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- индивидуального предпринимателя Л<...>ва (далее - ИП Л<...>в В.А.), зарегистрированного по адресу: 433560, Ульяновская обл., Новомалыклинский р-н, <...>,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению П<...>ва В.А. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Ульяновским УФАС России определением от 22.01.2014 возбуждено дело № 10530/05-2014. К участию в деле привлечены: лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Роспромторг» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», а также заявитель - П<...>в В.А. Рассмотрение дела назначено на 17.02.2014.

Определением от 17.02.2014 срок рассмотрения дела № 10530/05-2014 продлен до 22.04.2014, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен ИП Л<...>в В.А. (ИНН 720200518609). Рассмотрение дела отложено и назначено на 26.03.2014.

Определением от 26.03.2014 рассмотрение дела № 10530/05-2014 отложено и назначено на 22.04.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10530/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

П<...>в В.А. на заседании Комиссии 26.03.2014 сообщил, что указанные СМС-сообщения продолжают поступать на его телефонный номер <...> -927-<...>, что является нарушением ст. 18 Федерального закона «О рекламе». П<...>в В.А. просит Ульяновское УФАС России принять меры по прекращению рассылки СМС-сообщений с рекламой такси.

На заседания Комиссии 26.03.2014 и 22.04.2014 ИП Л<...>в В.А. не явился, запрошенные определениями от 17.02.2014 и 26.03.2014 документы предпринимателем не представлены. В материалах дела № 10530/05-2014 имеется документальное подтверждение получения ИП Л<...>вым В.А. определений Ульяновского УФАС России от 17.02.2014 и 26.03.2014, направленных по адресу места регистрации предпринимателя.

Представитель ООО «Роспромторг» на рассмотрение дела 17.02.2014, 26.03.2014 и 22.04.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (вх. № 1033 от 12.02.2014) ООО «Роспромторг» сообщило, что рассылку указанных сообщений осуществлял ИП Л<...>в В.А. (ИНН 720200518609) в соответствии с договором на оказание контент-услуг № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А. У ООО «Роспромторг», в свою очередь, заключен договор оказания услуг № ДТ-А/013229 от 12.09.2013 с ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 17.02.2014, 26.03.2014 и 22.04.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. б/н от 28.01.2014, вх. № 975 от 10.02.2014) ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сообщило, что общество не является рекламодателем СМС-сообщения: «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» на телефонный номер <...> -927-<...>. Распространителем указанной рекламы является ООО «Роспромторг», которому ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора оказания услуг № ДТ-А/013229 от 12.09.2013.

Исследовав материалы дела № 10530/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламные сообщения: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77», «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77», направленные по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-927-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление П<...>ва В.А. (вх. № 374/ог от 15.11.2013), абонента Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон»), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя +7-927-<...> без его согласия поступили СМС-сообщения:

- 1) 05.10.2013 в 19 час. 17 мин. - «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999» (отправитель «student»);
- 2) 25.10.2013 в 15 час. 49 мин. - «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999» (отправитель «friday»);
- 3) 31.10.2013 в 12 час. 22 мин. - «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77» (отправитель «melekess»);
- 4) 04.11.2013 в 14 час. 27 мин. - «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» (отправитель «student»);
- 5) 08.11.2013 в 13 час. 09 мин. и 13 час. 11 мин. - «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» (с номера +7-902-995-87-04).

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.

Согласно детализации оказанных услуг на телефонный номер заявителя СМС-сообщения поступили с телефонных номеров, принадлежащих к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС») и закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7635-05 от 03.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2903 от 12.12.2013, вх. № 10930 от 12.12.2013 и № 11062 от 17.12.2013) сообщило, что отправку СМС-сообщений от отправителей «student», «friday» и «telekess» на номер мобильного телефона +7-927-<...> осуществило ООО «Роспромторг» в соответствии с договором № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7387-05 от 25.11.2013) ЗАО «Астрахань-GSM» (исх. № 01/2458 от 10.12.2013, вх. № 10799 от 10.12.2013 и № 11290 от 20.12.2013) сообщило, что согласно дополнительному соглашению № 7 от 01.11.2013 к договору № 06-02-02/24 от 01.01.2011 номер <...> -902-995-87-04 выделен ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

ООО «Роспромторг» сообщило, что рассылку указанных сообщений осуществлял ИП Л<...>в В.А. (ИНН 720200518609) в соответствии с договором на оказание контент-услуг № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сообщено, что СМС-сообщения: «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» отправлено на номер мобильного телефона +7-927-<...> ООО «Роспромторг» в соответствии с договором № ДТ-А/013229 от 12.09.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Роспромторг».

Таким образом, отправка СМС-сообщений: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 79-13 от 24.04.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг»;

- № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А.

Рассылка рекламных сообщений: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница.

Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» осуществлялась при непосредственном участии ОАО «СМАРТС», ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>ва В.А.

Отправка СМС-сообщения: «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 06-02-02/24 от 01.01.2011, заключенным между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»;

- № ДТ-А/013229 от 12.09.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Роспромторг»;

- № 718с от 03.10.2013, заключенным между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А..

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.

ИП Л<...>вым В.А. не представлено документального подтверждения дачи П<...>вым В.А. согласия на получение СМС-сообщений: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77».

В соответствии с п. 5.4 договора № 79-13 от 24.04.2013, заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «Роспромторг», всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации за ненадлежащее или незаконное распространение СМС-сообщений и их содержание, в полном объеме несет ООО «Роспромторг».

Согласно п.п. 3.3.2 и 3.6 договора на оказание контент-услуг № 781с от 03.12.2013, заключенного между ООО «Роспромторг» и ИП Л<...>вым В.А. (заказчик), предприниматель обязуется не использовать подключение к технической базе общества для отправки СПАМа. Если в отношении ООО «Роспромторг» вынесено решение компетентных органов Российской Федерации или оператором сотовой связи о выплате штрафа и (или) иных расходов, связанных с распространением заказчиком СПАМа, заказчик компенсирует документально подтвержденные расходы, возникшие в связи с наличием таких факторов.

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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

ИП Л<...>в В.А. в данном случае является рекламодателем.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, 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.

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.

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:

Признать рекламу услуг такси: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 7-927-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Выдать индивидуальному предпринимателю Л<...>ву <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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 08.05.2014.

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

Российской Федерации.

Председатель Комиссии
Спиридонов

И.И.

Члены Комиссии

Д.А. Аксенов

Д.В. Пяткина

ПРЕДПИСАНИЕ № 17

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

22.04.2014

г.

Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - специалист-эксперт Аксёнов Д.А.,

- специалист-эксперт Пяткина Д.В.,

на основании решения от 22.04.2014 по делу № 10530/05-2014 о признании рекламы такси: «Не забудьте поздравить Своего Учителя! Служба заказа такси 96-999», «Два настоящих праздника - Новый год и Пятница. Служба заказа такси 96-999», «Сенсация!!! Тариф по городу 90 рублей! Звоните по тел. 5-77-77», «Поздравляем с праздником. С Днем народного единства! Служба такси 5-77-77» и «С Международным днем КВН! Служба такси 5-77-77» 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. Индивидуальному предпринимателю Л<...>ву <...>, зарегистрированному по адресу: 433560, Ульяновская обл., Новомалыклинский р-н, <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламных СМС-сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного

номера +7-927-<...> либо получить согласие указанного абонента на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю Л<...>ву <...>, зарегистрированному по адресу: 433560, Ульяновская обл., Новомалыклинский р-н, <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 26 июня 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии