

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление Федеральной антимонопольной службы
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. № 4651-05 от 06.06.2014

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 10730/05-2014

02.06.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10730/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона 8-916-<...> без предварительного согласия абонента, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - Л<...>ва - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

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

- общества с ограниченной ответственностью «Инвест Трафик» (далее - ООО «Инвест трафик»), расположенного по адресу: 115093, г. Москва, ул. Б. Серпуховская, д. 44, оф. 19, - представитель не явился, о месте и времени

рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее - ООО «ИнфоБип»), расположенного по адресу: 109012, г. Москва, ул. Ильинка, д. 4, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «СмартТелеком» (далее - ООО «СмартТелеком»), расположенного по адресу: 115230, г. Москва, пр. Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, этаж 9, пом. 16, ком. 2, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Безанта» (далее - ООО «Безанта»), расположенного по адресу: 115612, г. Москва, ул. Братеевская, д. 21, к. 1, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 11.03.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-916-<...> возбуждено дело № 10730/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «Инвест Трафик», а также заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 08.04.2014.

Определением от 08.04.2014 срок рассмотрения дела № 10730/05-2014 продлен до 11.06.2014, к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе привлечены ООО «ИнфоБип» и ООО «СмартТелеком». Рассмотрение дела отложено и назначено на 12.05.2014.

Определением от 12.05.2014 рассмотрение дела № 10730/05-2014 отложено, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Безанта», а также для получения дополнительных доказательств. К рассмотрению дело назначено на 02.06.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10730/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 08.04.2014, 12.05.2014 и 02.06.2014 не явился. В Ульяновское УФАС России от Л<...>ва С.А. поступило обращение (вх. № 155/ог от 02.04.2014), в котором заявитель сообщает о некорректно указанных в своем заявлении СМС-сообщениях, просит отозвать заявление.

Представитель ООО «Инвест Трафик» на рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 27/01 от 27.03.2014, вх. № 2555 от 03.04.2014) общество сообщило, что отправку указанного сообщения осуществляло ООО «ИнфоБип». ООО «ИнфоБип» имеет договорные отношения с ООО «СмартТелеком» по договору оказания услуг № 20072012-099 от 20.07.2012, в соответствии с которым ООО «ИнфоБип» оказывает ООО «СмартТелеком»

телематические услуги связи, а ООО «СмартТелеком» самостоятельно определяет имя отправителя, текст сообщения и иные свойства сообщения.

На рассмотрение дела 12.05.2014 и 02.06.2014 представитель ООО «ИнфоБип» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. В письменном пояснении по делу (вх. № 3752 от 06.05.2014) общество сообщило, что ООО «ИнфоБип» имеет лицензию № 105618 от 04.12.2012 на оказание телематических услуг связи и является в данном случае оператором связи. Объем проходящих через систему ООО «ИнфоБип» СМС-сообщений за месяц достигает 250 миллионов, что не позволяет существующими на данный момент в мире техническими средствами осуществлять предварительный контроль. Отправку указанного сообщения на телефонный номер <...> -916-<...> осуществляло ООО «СмартТелеком» по договору оказания услуг № 20072012-099 от 20.07.2012. Согласно правилам оказания услуг (приложение № 1 к указанному договору) ООО «СмартТелеком» имеет право использовать услугу только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений в объективной форме, которая может быть предъявлена ООО «ИнфоБип». ООО «ИнфоБип» направило запрос в ООО «СмартТелеком» о предоставлении абонентом телефонного номера 8-916-<...> согласия на получение СМС-сообщения: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01». До настоящего времени ООО «СмартТелеком» пояснений не предоставило.

Представитель ООО «СмартТелеком» на заседание Комиссии 12.05.2014 и 02.06.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. В письменном пояснении (вх. № 3889 от 12.04.2014 и № 4335 от 21.05.2014) общество сообщило, что отправку указанного сообщения осуществляло ООО «Безанта» по договору оказания услуг № 13-12/11829-ММ от 01.12.2013, заключенному между ООО «СмартТелеком» и ООО «Безанта», в соответствии с которым, первое предоставило доступ к программному приложению для самостоятельной работы с отправкой СМС-рассылок, а ООО «Безанта», в свою очередь, обязалось не отправлять через систему СПАМ, СМС-сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение СМС-рекламы.

На заседание Комиссии 02.06.2014 представитель ООО «Безанта» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. В письменном пояснении (исх. б/н от 27.05.2014, вх. № 4545 от 27.05.2014) ООО «Безанта» сообщило, что Л<...>в С.А. является пациентом стоматологической клиники «СтомАрт» ООО «Безанта». Л<...>в С.А. указал в анкете пациента, заполненной 17.09.2013, контактный телефон 8-916-<...> и дал согласие на получение СМС-информирования об акциях, скидках и поздравлениях от стоматологического центра «СтомАрт».

Исследовав материалы дела № 10730/05-2014, Комиссия пришла к выводу о неподтверждении факта нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», а также о необходимости выделить в отдельное производство дело по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в СМС-рекламе: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01». При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») Л<...>ва С.А. (исх. № АД/52823/13 от 25.12.2013, вх. № 68 от 10.01.2014). В заявлении от 14.12.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 13.12.2013 в 22 час. 31 мин. поступило СМС-сообщение: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79026508132».

СМС-сообщение поступило с номера СМС-центра +7-902-098-02-74, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 491-05 от 28.01.2014) ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-72 от 07.02.2014, вх. № 926 от 10.02.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществляло ООО «Инвест Трафик» в соответствии с договором № 2605965 от 01.04.2012, заключенным между ЗАО «Волгоград-GSM» и ООО «Инвест Трафик».

ООО «Инвест Трафик» в письменном пояснении по делу № 10730/05-2014 (исх. № 27/01 от 27.03.2014, вх. № 2555 от 03.04.2014) сообщило, что отправку указанного сообщения осуществляло ООО «ИнфоБип», которое имеет договорные отношения с ООО «СмартТелеком» (договор оказания услуг № 20072012-099 от 20.07.2012).

В свою очередь, ООО «СмартТелеком» в письменных пояснениях (вх. № 3889 от 12.04.2014 и № 4335 от 21.05.2014) сообщило, что отправка указанного сообщения осуществлена ООО «Безанта» по договору оказания услуг № 13-12/11829-ММ от 01.12.2013, заключенному между ООО «СмартТелеком» (исполнитель) и ООО «Безанта» (заказчик).

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 скидках на стоматологические услуги, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -916-<...>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - медицинской стоматологической услуге (лазерная биоревитализация (бьюти-тек)) стоматологического центра «СтомАрт».

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, в материалах дела № 10730/05-2011 имеется копия анкеты пациента Л<...>ва С.А., подписав которую, заявитель дал согласие на получение СМС-сообщений об акциях, скидках и поздравлениях от стоматологического центра «СтомАрт».

Таким образом, имеется документальное подтверждение согласия Л<...>ва С.А. на получение рекламы ООО «Безанта» (стоматологического центра «СтомАрт») по сетям подвижной радиотелефонной связи. Следовательно, реклама: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01» не содержит нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Однако, согласно ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Комиссия Ульяновского УФАС России усматривает в рекламе: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01» признаки нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку указанное предупреждение в рекламе отсутствует.

Согласно п. 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила), антимонопольный орган вправе выделить в отдельное производство одно или несколько дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

Для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела Комиссия считает необходимым выделить в отдельное производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе с целью рассмотрения рекламы: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01» на

предмет наличия нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В Ульяновское УФАС России от Л<...>ва С.А. поступило обращение (вх. № 155/ог от 02.04.2014), в котором заявитель сообщает о некорректно указанных в своем заявлении СМС-сообщениях, просит отозвать заявление. Обращение поступило после возбуждения дела № 10730/05-2014. Вместе с тем, Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, не предусмотрена процедура отзыва заявлений.

В соответствии с п. 36 указанных Правил производство по делу может быть прекращено в следующих случаях:

а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;

в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил;

ж) отмена противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, акта органа местного самоуправления до принятия антимонопольным органом решения.

В обращении от 02.04.2014 Л<...>в С.А. не указал о даче им согласия на получение рассматриваемой СМС-рекламы.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 10730/05-2014 установлены обстоятельства рассылки СМС-рекламы: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01» на абонентский номер <...> -916-<...>, который зарегистрирован на Л<...>ва С.А., что подтверждает ОАО «МТС» (исх. № П 10-06/0018и от 14.02.2014). Л<...>в С.А. дал согласие на получение СМС-рекламы от ООО «Безанта» (стоматологического центра «СтомАрт»). Таким образом, факт нарушения законодательства о рекламе в части фактов нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не подтвердился.

Согласно подп. «а» п. 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 33, подпунктом «е» пункта 36 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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Выделить из дела № 10730/05-2014 в отдельное производство дело по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» по факту распространения по сетям подвижной радиотелефонной связи рекламы: «НОВОГОДНИЕ СКИДКИ! -40% Лазерная биоревитализация всего за 2300 руб. До 31 декабря 2013. Стоматология на Братеевской 21/1 (495)342-99-01».

2. Производство по делу № 10730/05-2014 прекратить.