

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ООО «КамаТелеком»
ул. Героев Хасана, д. 9А,
г. Пермь, 614010
ул. Глеба Успенского, д. 5-32,
г. Пермь, 614039

Заявителю – А.

ОАО «МТТ»
ул. Марксистская , д. 22,
г. Москва, 109147

ОАО «Мегафон»
Кадашевская наб, д. 30,
г. Москва, 115035

Исходящий № 208/03 от 26.01.2015

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 20.01.2015

В полном объеме изготовлено 26.01.2015

Великий Новгород

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

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист эксперт Управления;

Иванов А.Т. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 93 от 23.10.2014 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А; почтовый адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5-32; далее — ООО КамаТелеком) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

- заявитель – А., надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился;

- заинтересованные лица – Открытое акционерное общество «Межрегиональный ТранзитТелеком» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22; далее – ОАО «МТТ») – надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела представители не явились;

- Открытое акционерное общество «МегаФон» (115035, г. Москва, Кадашевская наб, д. 30) – надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела представители не явились;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «КамаТелеком» надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился (определение о возбуждении дела № 93 от 23.10.2014, определение об отложении дела № 93 от 25.11.2014 и определение об отложении дела № 93 от 25.12.2014 были направлены на адреса места нахождения ООО «КамаТелеком»: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А и 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5-32 и вернулись в Новгородское УФАС России с пометкой «истек срок хранения»),

УСТАНОВИЛА:

05.06.2014 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) поступило заявление физического лица А. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении SMS-рекламы в сети сотовой связи без согласия абонента на ее получение (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что 04.06.2014 в 17 часов 02 минут на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи — Открытого акционерного общества «Мегафон», от абонента номер +79027927414 через SMS-центр +79585559997 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Квартиры от 1.5 млн. Бесплатная экскурсия по Девяткино.тел. 6404057».

Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

По мнению Заявителя, указанные действия по распространению SMS-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

В пункте 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) определено, что реклама – это 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Анализируя содержание вышеуказанного SMS-сообщения («Квартиры от 1.5 млн. Бесплатная экскурсия по Девяткино.тел. 6404057») можно прийти к выводу, что информация, содержащаяся в SMS-сообщении, обладает всеми признаками рекламы определенных услуг (продажа объектов недвижимости).

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Таким образом, указанная реклама распространялась посредством использования радиотелефонной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение Закона о рекламе в данной части несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Согласно информации, представленной оператором связи, через SMS – центр + 79585559997 которого было направлено рассматриваемое SMS - сообщение - Открытым акционерным обществом «Межрегиональный ТранзитТелеком» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22; далее – ОАО «МТТ») (вх. № 6106 от 22.07.2014 Новгородского УФАС России), следует, что лицом, осуществившим рассылку, является ООО «КамаТелеком».

Между ОАО «МТТ» и ООО «КамаТелеком» 07.04.2014 заключен договор № 038-00-SMS-13/7200, согласно которому ОАО «МТТ» организывает партнеру доступ к оборудованию SMS - центра по smpp – протоколу.

Пунктом 3.1.2 договора предусмотрено, что заказчик (ООО «КамаТелеком») обязан не использовать комплекс исполнителя (ОАО «МТТ») для передачи SMS-СПАМа. Заказчик рассылает SMS-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений.

В соответствии с пунктом 4.5 договора Заказчик рассылает SMS-сообщения только желаемые к получению адресатом SMS-сообщения, которые адресат не изъявил желания получать, признаются спамом.

В соответствии с пунктом 7.2 вышеназванного договора в связи с тем, что исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой SMS-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений, их содержание и присваиваемый адрес отправителя в полном объеме несет Заказчик.

Представители ООО «КамаТелеком» на рассмотрение дела не явились, каких либо пояснений по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «КамаТелеком» не представило.

Исследовав материалы дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия по рассмотрению дела приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 93 от 23.10.2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, что рассматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский номер без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) на получение рекламы.

Учитывая вышеизложенное, в распространенном Заявителю SMS-сообщении следующего содержания: «Квартиры от 1.5 млн. Бесплатная экскурсия по Девяткино.тел. 6404057» имеется нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без получения предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. её рекламодателя – ООО «КамаТелеком»

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и 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 ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Квартиры от 1.5 млн. Бесплатная экскурсия по Девяткино.тел. 6404057», распространенную 04.06.2014 в 17 часов 02 Обществом с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А; почтовый адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5-32) по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента А. на получение рекламы, поскольку в ней нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью КамаТелеком»(ИНН 5904292726; юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А; почтовый адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, д. 5-32) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе (прекращение распространения ненадлежащей рекламы).

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

И.А. Куриков

Члены комиссии

Д.А. Петров

А.Т. Иванов

Решение изготовлено в полном объеме 26 января 2015 года. Решение может быть обжаловано в трехмесячный срок в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.