

ООО «Армада»
ул. Тургенева, д. 12, оф. 62,
г. Пермь, 614107

ООО «Юплэй»
ул. Тургенева, д. 33А, кв. 1,
г. Пермь, 614107

ООО «Страмедиа»
ул. Тучковская, д. 6, стр. 1,
г. Москва, 121087

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «11» марта 2014 г.
В полном объеме решение изготовлено «25» марта 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – (...),
членов Комиссии – (...), (...), (...),

рассмотрев дело № 3-18-139/77-13 в отношении ООО «Армада» (адрес: г. Пермь, ул. Тургенева, д. 12, оф. 62), ООО «Юплэй» (адрес: г. Пермь, ул. Тургенева, д. 33А, кв. 1), ООО «Страмедиа» (адрес: г. Москва, ул. Тучковская, д. 6, стр. 1) по факту распространения на номер телефона (...) от отправителя «MULTIVIZA» 11.07.2013 в 17:53 рекламы с текстом «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантированно.+74952203367», с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»), выразившимися в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в отсутствие законного представителя ООО «Армада» (надлежащим образом уведомлено),

в отсутствие законного представителя ООО «Юплэй» (надлежащим образом уведомлено),

в отсутствие законного представителя ООО «Страмедиа» (надлежащим образом уведомлено),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-139/77-13 возбуждено в отношении ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада», на основании обращения физического лица, поступившего в Московское УФАС России (вх. № 20682 от 12.07.2013), по факту поступления 11.07.2013 в 17:53 на номер телефона(...) от отправителя «MULTIVIZA» рекламы следующего содержания: «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантированно.+74952203367».

Комиссия Московского УФАС России, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

Согласно материалам дела № 3-18-139/77-13 на номер телефона (...) 11.07.2013 в 17:53 поступила реклама следующего содержания: «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантированно.+74952203367», с указанием отправителя - «MULTIVIZA».

Поступление указанной рекламы на номер телефона (...) подтверждается детализированной выпиской от оператора связи, представленной физическим лицом в материалы дела № 3-18-139/77-13 (вх. № 20682 от 12.07.2013).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к услугам оформления виз, может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Также, в материалы дела не представлено доказательств направления смс-сообщений следующего содержания: «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантировано.+74952203367» исключительно в адрес одного физического лица — заявителя.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона(...), направлена на привлечение внимания к услугам оформления виз и признана Комиссией Московского УФАС России рекламой.

Как усматривается из материалов дела, заявителем получено смс-сообщение с указанием в поле отправителя - «MULTIVIZA». В процессе рассмотрения обращения было установлено, что короткий номер «MULTIVIZA» выделен ООО «Страмедиа».

Исходя из материалов дела № 3-18-139/77-13, указанная реклама распространялась на основании Договора об оказании услуг № 128/2012 от 01.05.2012 (далее — Договор 128), заключенного между ООО «Армада» и ООО «Юплэй» и на основании Договора об оказании услуг № 127/2012 (далее — Договор 127), заключенного между ООО «Юплэй» и ООО «Страмедиа».

Согласно пункту 2.1 Договора 128, ИСПОЛНИТЕЛЬ (ООО «Армада») собственными силами и с привлечением Оператора обеспечивает ЗАКАЗЧИКУ (ООО «Юплэй») техническую возможность осуществления с использованием Оборудования ЗАКАЗЧИКА отправки Пользователям SMS-сообщений, а ЗАКАЗЧИК оплачивает оказанные услуги согласно условиям настоящего Договора.

В соответствии с пунктами 1 и 2 Приложения № 1 к Договору 128, SMS-сообщения ЗАКАЗЧИКА передоставляются Пользователям, давшим письменное согласие на получение SMS-сообщений ЗАКАЗЧИКА, получателем сообщения может быть только Пользователь.

Согласно пункту 3.2.3 Договора 128, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право отказаться от исполнения обязательств по настоящему Договору с последующим письменным уведомлением в течение 5 рабочих дней в случае нарушения ЗАКАЗЧИКОМ условий Договора и (или) действующего законодательства при отправке Пользователям SMS-сообщений.

В соответствии с пунктом 3.2.4 Договора 128, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право истребовать у ЗАКАЗЧИКА документальное подтверждение письменного согласия Пользователей на получение SMS-сообщений в рамках настоящего Договора путем направления ЗАКАЗЧИКУ письменного запроса.

С учетом указанного выше, ООО «Армада» в силу указанных выше условий Договора 128, могло влиять на рассылку Сообщений с целью предотвращения нарушения законодательства о рекламе. Вместе с тем, ООО «Армада» не

предпринято всех возможных мер для предотвращения такого правонарушения.

Согласно пункту 2.1 Договора 127, ИСПОЛНИТЕЛЬ (ООО «Юплэй») собственными силами и с привлечением Оператора обеспечивает ЗАКАЗЧИКУ (ООО «Страмедиа») техническую возможность осуществления с использованием Оборудования ЗАКАЗЧИКА отправки Пользователям SMS-сообщений, а ЗАКАЗЧИК оплачивает оказанные услуги согласно условиям настоящего Договора.

В соответствии с пунктами 1 и 2 Приложения № 1 к Договору 127, SMS-сообщения ЗАКАЗЧИКА передоставляются Пользователям, давшим письменное согласие на получение SMS-сообщений ЗАКАЗЧИКА, получателем сообщения может быть только Пользователь.

Согласно пункту 3.2.3 Договора 127, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право отказаться от исполнения обязательств по настоящему Договору с последующим письменным уведомлением в течение 5 рабочих дней в случае нарушения ЗАКАЗЧИКОМ условий Договора и (или) действующего законодательства при отправке Пользователям SMS-сообщений.

В соответствии с пунктом 3.2.4 Договора 127, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право истребовать у ЗАКАЗЧИКА документальное подтверждение письменного согласия Пользователей на получение SMS-сообщений в рамках настоящего Договора путем направления ЗАКАЗЧИКУ письменного запроса.

С учетом указанного выше, ООО «Юплэй» в силу указанных выше условий Договора 127, могло влиять на рассылку Сообщений с целью предотвращения нарушения законодательства о рекламе. Вместе с тем, ООО «Юплэй» не предпринято всех возможных мер для предотвращения такого правонарушения.

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рекламы: «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантировано.+74952203367», изучив принятые ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада» на себя обязательства посредством заключения рассматриваемого договора, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей осуществлялось ООО «Страмедиа» путем направления оспариваемого сообщения с использованием предоставленного по Договору 127 Оборудования, и ООО «Юплэй», ООО «Армада» посредством последовательной передачи данного сообщения по сетям электросвязи.

ООО «Страмедиа» (адрес: 121087, г. Москва, ул. Тучковская, д. 6, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 15.11.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746917848, ИНН 7730655080, КПП 773001001.

ООО «Юплэй» (адрес: 614107, г. Пермь, ул. Тургенева, д. 33А, кв. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России по

Мотовилихинскому району г. Перми 03.09.2010 за основным государственным регистрационным номером 1105906005314, ИНН 5906101776, КПП 590601001.

ООО «Армада» (адрес: 614107, г. Пермь, ул. Тургенева, 12, 62) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России по Мотовилихинскому району г. Перми 02.09.2009 за основным государственным регистрационным номером 1095906004897, ИНН 5906093606, КПП 590601001.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада».

В соответствии с частью 1 статьи 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 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.

При этом согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно обращению физического лица, поступившему в Московское УФАС России (вх. № 20682 от 12.07.2013), своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

В материалы дела № 3-18-139/77-13 документы, подтверждающие наличие такого согласия, ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада» не представлены.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада» информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, подавшей обращение в Московское УФАС России, на получение рекламы, ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада» не представлено.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, распространение рекламы об услугах оформления виз на номер телефона (...) 11.07.2013 в 17:53, с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет

рекламораспространитель.

Таким образом, установлено нарушение ООО «Юплэй», ООО «Страмедиа», ООО «Армада» части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 ненадлежащим распространение рекламы 11.07.2013 в 17:53 на номер телефона 8-985-784-46-13 от отправителя «MULTIVIZA» следующего содержания: «Виза ШЕНГЕН за сутки! Англия и США. Гарантировано. +74952203367», в связи с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

3. Выдать ООО «Страмедиа» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ООО «Армада» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии (....)

Члены Комиссии (....)

(....)

(....)