

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. № 3866-05 от 16.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10586/05-2014

29.04.2014

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

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10586/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона 8-917-<...> без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, 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<...>, проживающего по адресу: - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, - представитель не явился,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 29.01.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-<...> возбуждено дело № 10586/05-2014 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 «КАМАТЕЛЕКОМ» и заявитель Л<...>. Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10586/05-2014 продлен до 29.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 02.04.2014.

Определением от 02.04.2014 рассмотрение дела отложено и назначено на 29.04.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10586/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...> на рассмотрение дела 28.02.2014, 02.04.2014 и 29.04.2014 не явился. В Ульяновское УФАС России от Л<...> поступила копия договора о предоставлении услуг связи от 06.12.2011, заключенного им с открытым акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») с выделением абонентского номера +7-917-<...> (вх. № 1812 от 12.03.2014).

На рассмотрение дела 28.02.2014, 02.04.2014 и 29.04.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определениями от 29.01.2014, 28.02.2014 и 02.04.2014 документы обществом не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 29.01.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206871634916 от 10.02.2014 по адресу фактического места нахождения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение Ульяновского УФАС России от 28.02.2014, направленное ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением № 43206872634557 от 07.03.2014 по адресу фактического места нахождения общества (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение Ульяновского УФАС России от 02.04.2014, направленное ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением № 43206873635966 от 09.04.2014 по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10586/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу, указанному

в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества, а также по адресу места его фактического нахождения (указанному обществом в договоре предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013), исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать ненадлежащим извещение стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» признается извещенным о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, и в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, отсутствие представителя общества в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 10586/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Л<...> (вх. № 403/ог от 29.11.2013), абонента филиала ОАО «МТС» в Ульяновской области, в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-917-<...> без его согласия 28.11.2013 в 16 час. 21 мин. поступило СМС-сообщение: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «97_77_77». СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-85-80, принадлежащего к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Абонентский номер <...> -917-<...> зарегистрирован на Л<...>. в соответствии с договором от 06.12.2011, заключенным им с ОАО «МТС».

В соответствии с п.п. 1, 2 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у неопределенного круга лиц заинтересованность к услугам такси.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7652-05 от 04.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2904 от 12.12.2013, вх. № 11073 от 17.12.2013) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на телефонный номер заявителя осуществлена ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

От ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 28.11.2013 в 16 час. 21 мин. СМС-сообщения: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» осуществлялось в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Каждый из указанных рекламораспространителей обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Документального подтверждения дачи Л<...> абонентом телефонного номера +7-917-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» рекламораспространителями ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в Ульяновское УФАС России не представлено.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

Нарушение рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламораспространителями 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.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», 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:

Признать рекламу: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» (отправитель «97-77-77»), распространенную 28.11.2013 в 16 час. 21 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-917-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 16.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии