

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. № 3800-05 от 15.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10569/05-2014

28.04.2014

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: - ведущий специалист-эксперт

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10569/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона 8-917-<...> без предварительного согласия абонента рекламных сообщений, содержащих 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: 432007, г. Ульяновск, ул. <...>, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом;

лиц, в действиях которых 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;

- общества с ограниченной ответственностью «РосТелеКонтент» (далее - ООО «РосТелеКонтент»), расположенного по адресу: 614068, г. Пермь, ул. Попова, д. 21, офис 203, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

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

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения рекламных сообщений посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-917-<...> возбуждено дело № 10569/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» и ООО «РосТелеКонтент», а также - заявитель Л<...> Рассмотрение дела назначено на 25.02.2014.

Определением от 25.02.2014 срок рассмотрения дела № 10569/05-2014 продлен до 28.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 01.04.2014.

Определением от 01.04.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10569/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...> на рассмотрение дела 25.02.2014, 01.04.2014 и 28.04.2014 не явился. В Ульяновское УФАС России от Л<...> поступила копия договора о предоставлении услуг связи, 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 25.02.2014, 01.04.2014 и 28.04.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определениями от 28.01.2014, 25.02.2014 и 01.04.2014 документы обществом не представлены. Определение от 28.01.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206871634169 от 06.02.2014 по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 25.02.2014,

направленное ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением № 43206872633314 от 03.03.2014 по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10569/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества, 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 извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела неполучение 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.

Представитель ООО «РосТелеКонтент» на рассмотрение дела 25.02.2014, 01.04.2014 и 28.04.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (вх. № 2165 и № 2166 от 24.03.2014) ООО «РосТелеКонтент» сообщило, что техническая возможность формирования и направления СМС-сообщений предоставлена ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Возможность направления ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» СМС-сообщений является результатом ряда последовательных сделок, а именно, договора между ЗАО «Енисейтелеком» и ООО «РосТелеКонтент», ООО «РосТелеКонтент» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплэй», ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», что позволяет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» с использованием его конечного оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания, определять адресатов и отправлять СМС-сообщение определенным им адресатам с использованием сетей подвижной радиотелефонной связи.

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 28.04.2014 не явился, запрошенные определением от 01.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10569/05-2014 имеется документальное подтверждение извещения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206873637342, которым в адрес общества направлено определение от 01.04.2014, получено адресатом 17.04.2014.

Исследовав материалы дела № 10569/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» и «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили заявления Л<...>, абонента филиала в Ульяновской ОАО «МТС» (вх. № 386/ог от 25.11.2013 и № 389/ог от 28.11.2013), в

которых сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-917-<...> без его согласия поступили СМС-сообщения: 22.11.2013 в 19 час. 07 мин.: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» (отправитель «24 24 24») и 25.11.2013 в 14 час. 20 мин.: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» (отправитель «+89656932695»).

Из представленной заявителем информации следует, что СМС-сообщение: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» поступило с телефонного номера +7-902-370-85-81, принадлежащего к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

СМС-сообщение: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» поступило с телефонного номера +7-902-990-00-03, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Енисейтелеком» (далее - ЗАО «Енисейтелеком»).

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-сообщениях: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» и «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у неопределенного круга лиц заинтересованности 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7608-05 от 02.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2879 от 10.12.2013, вх. № 10843 от 11.12.2013) сообщило, что отправка 25.11.2013 в 14 час. 20 мин. СМС-сообщения: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» (отправитель «+89656932695») на телефонный номер заявителя осуществлена ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013, заключенным между ООО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

От ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, 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 $\Lambda<...>$, абонентом телефонного номера +7-917- $<...>$, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» рекламораспространителями ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в Ульяновское УФАС России не представлено.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7609-05 от 02.12.2013) ЗАО «Енисейтелеком» (исх. № 10-01/8138 от 16.12.2013, вх. № 11485 от 24.12.2013) сообщило, что отправку 22.11.2013 в 19 час. 07 мин. СМС-сообщения: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» (отправитель «24 24 24») на номер мобильного телефона +7-917- $<...>$ осуществило ООО «РосТелеКонтент» согласно договору об оказании услуг № 1 от 01.05.2012, заключенному между ЗАО «Енисейтелеком» и ООО «РосТелеКонтент».

Из письменных пояснений ООО «РосТелеКонтент» (вх. № 2165 и № 2166 от 24.03.2014) следует, что отправителем СМС-сообщения: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» на номер $<...>$ -917- $<...>$ является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». От ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424», не поступило.

Распространение 22.11.2013 в 19 час. 07 мин. СМС-сообщения: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- № 1 от 01.05.2012, заключенным между ЗАО «Енисейтелеком» и ООО «РосТелеКонтент»;
- № 128/2012 от 01.05.2012, заключенным между ООО «РосТелеКонтент» и ООО

«Армада»;

- № 128/2012 от 01.05.2012, заключенным между ООО «Армада» и ООО «Юплэй»;

- № 120/2011 от 01.01.2011, заключенным между ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Таким образом, рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ЗАО «Енисейтелеком», ООО «РосТелеКонтент», ООО «Армада», ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНОТЕЛЕКОМ».

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: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» рекламораспространителями, в том числе ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», 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 рекламодателями, рекламопроизводителями, 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 от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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:

Признать рекламу: «Приеду быстро, отвезу дешево! Номер карты назови 353. Ваш ВЕЗЁТ 242424» (отправитель «24 24 24»), распространенную 22.11.2013 в 19 час. 07 мин. и рекламу: «Подача машины за 5 минут. Звоните в такси 555-555» (отправитель

«+89656932695»), распространенную 25.11.2013 в 14 час. 20 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 решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии