

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 10077-05 от 12.12.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11154/05-2014

28.11.2014

Ульяновск

г.

Комиссии 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 Спиридонов И.И.,

члены комиссии - ведущий специалист-эксперт Курчангина Н.В.,

- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

рассмотрев дело № 11154/05-2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи 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 отсутствие:

заявителя - С<...>кого - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

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

- закрытого акционерного общества «СМАРТС-УФА» (далее - ЗАО «СМАРТС-УФА»), расположенного по адресу: 450044, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Первомайская, д. 8А;

- закрытого акционерного общества «ГрандТелеком» (далее - ЗАО «ГрандТелеком»), расположенного по адресу: 129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, стр. 1, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС», г. Москва) С<...>кого Л.В., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45876/13 от 19.11.2013, вх. № 10435 от 28.11.2013). Заявитель сообщает, что на его абонентский номер <...> -916-<...> без его согласия 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. поступило СМС-сообщение: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT»).

Ульяновским УФАС России определением от 15.07.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> выделено в отдельное производство дело № 11154/05-2014 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 ЗАО «СМАРТС-УФА», и заявитель С<...>кий Л.В. Рассмотрение дела назначено на 15.08.2014.

Определением от 15.08.2014 срок рассмотрения дела № 11154/05-2014 продлен до 15.09.2014 в связи с привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ЗАО «ГрандТелеком», а также для получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.09.2014.

Определением от 15.09.2014 срок рассмотрения дела № 11154/05-2014 продлен до 15.10.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.10.2014.

Определением от 15.10.2014 рассмотрение дела отложено и назначено на 28.11.2014.

В ходе рассмотрения дела № 11154/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

С<...>кий Л.В. на рассмотрение дела 15.08.2014, 15.09.2014, 15.10.2014 и 28.11.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 11154/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

Представитель ЗАО «СМАРТС-УФА» на рассмотрение дела 15.08.2014, 15.09.2014, 15.10.2014 и 28.11.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 10-808 от

04.08.2014, вх. № 6819 от 06.08.2014) ЗАО «СМАРТС-УФА» сообщило, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено ЗАО «ГрандТелеком» на основании договора предоставления услуг № 10-01-212 от 15.12.2013, заключенного между ЗАО «ГрандТелеком» и ЗАО «СМАРТС-УФА».

На рассмотрение дела 15.09.2014, 15.10.2014 и 28.11.2014 представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился, запрошенные определениями от 15.08.2014, 15.09.2014 и 15.10.2014 документы и сведения обществом не представлены.

Определения Ульяновского УФАС России направлялись ЗАО «ГрандТелеком» заказными письмами с уведомлением по адресу места регистрации общества (129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, стр. 1) и по почтовому адресу, указанному в договоре № 10-01-212 от 15.12.2013 (127018, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр. 9). Определение от 15.10.2014 направлено ЗАО «ГрандТелеком» заказными письмами с уведомлением № 43206879571282 от 31.10.2014 и № 43206879571275, однако подтверждение получения обществом указанных заказных писем отсутствует. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», указанные заказные письма с 05.11.2014 хранятся в почтовых отделениях «Москва 85» и «Москва 18» - не вручены из-за временного отсутствия адресата по указанным адресам.

В соответствии с ч. 2 ст. 51 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Согласно ч. 3 ст. 54 ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица. Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 11154/05-2014 ЗАО «ГрандТелеком» направлены по адресу, указанному в ЕГРЮЛ: 129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, стр. 1.

Таким образом, ЗАО «ГрандТелеком» 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 № 11154/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396», распространенную посредством СМС-сообщения на абонентский номер <...> -916-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление абонента ОАО «МТС» С<...>кого

Л.В., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45876/13 от 19.11.2013, вх. № 10435 от 28.11.2013). Заявитель сообщает, что на его абонентский номер <...> -916-<...> без его согласия 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. поступило СМС-сообщение: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT»).

В соответствии с п.п. 1-3 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. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» вышеприведенная информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -916-<...>, является рекламой такси.

Распространение 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. рекламного сообщения: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» посредством использования подвижной радиотелефонной связи осуществлялось в соответствии с договором предоставления услуг № 10-01-212 от 15.12.2013, заключенным между ЗАО «ГрандТелеком» (заказчик) и ЗАО «СМАРТС-УФА» (исполнитель).

От ЗАО «ГрандТелеком» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» в Ульяновское УФАС России не поступило.

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.

Рекламодатель 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 рекламодателем.

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.

Вместе с тем, в данном случае истек срок привлечения к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установленный ч. 1 ст. 4.5 Кодекса (1 год с момента совершения административного правонарушения, исчисляемый с 10.10.2013), что исключает административное производство по рассматриваемому факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396», распространенную 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-916- <...>, 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 рекламы прекращено.

Решение изготовлено в полном объеме 12.12.2014.

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

Председатель Комиссии
И.И. Спиридонов

Члены Комиссии
Н.В. Курчангина

