

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

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. № 5502-05 от 10.07.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10789/05-2014

26.06.2014

Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:***

рассмотрев дело № 10789/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона +7-963-<...> 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 - С<...>на - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «АРМС» (далее - ООО «АРМС»), расположенного по адресу: 192024, г. Санкт-Петербург, ул. Тележная, д.

13, литера В (e-mail: taxiprofispb@ya.ru), - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.03.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-963-<...> возбуждено дело № 10789/05-2014 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 «АРМС», а также заявитель С<...>н В.А. Рассмотрение дела назначено на 28.04.2014.

Определением от 28.04.2014 срок рассмотрения дела № 10789/05-2014 продлен до 28.05.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.05.2014.

Определением от 28.05.2014 срок рассмотрения дела № 10789/05-2014 продлен до 28.06.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 26.06.2014.

С<...>н В.А. на рассмотрение дела 28.04.2014, 28.05.2014 и 26.06.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10789/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

На заседания Комиссии по рассмотрению дела 28.04.2014, 28.05.2014 и 26.06.2014 представитель ООО «АРМС» не явился, запрошенные определениями от 28.03.2014, 28.04.2014 и 28.05.2014 документы обществом не представлены.

Определение Ульяновского УФАС России по делу № 10789/05-2014 от 28.03.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206873635386 от 07.04.2014, и определение от 28.04.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206874551159 от 06.05.2014 по адресу места регистрации ООО «АРМС» (192024, г. Санкт-Петербург, ул. Тележная, д. 13, литера В), вернулись в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 28.05.2014 направлено ООО «АРМС» заказным письмом с уведомлением № 43206875550571 от 03.06.2014 по адресу места регистрации общества, однако подтверждение получения обществом указанного письма отсутствует. Кроме того, определения Ульяновского УФАС России направлялись ООО «АРМС» по адресу электронной почты (taxiprofispb@ya.ru), указанному обществом в договоре оказания услуг № 3377/14-ЛК8 от 22.01.2014.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10789/05-2013 направлялись ООО «АРМС» 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 извещение стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «АРМС» 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 № 10789/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Taxi 8-499-918007», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило перенаправленное Федеральной антимонопольной службой заявление абонента открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») С<...>на В.Л. (вх. № 24/ог от 28.01.2014). В заявлении сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-963-<...> без его согласия 27.01.2014 в 05 час. 13 мин. поступило СМС-сообщение: «Taxi 8-499-918007». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79047221433».

СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-85-81, принадлежащего к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Абонентский номер <...> -963-<...> предоставлен С<...>ну В.Л. на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 26.05.2014, что подтверждает ОАО «ВымпелКом» (вх. № 1153 от 17.02.2014).

В соответствии с п.п. 1, 2 и 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.

СМС-сообщение: «Taxi 8-499-918007» в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 716-05 от 06.02.2014) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-881 от 25.02.2014, вх. № 1411 от 25.02.2014) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на телефонный номер заявителя осуществлена обществом с ограниченной ответственностью «Северо-Западная компания «ИНФОСВЯЗЬ» (далее - ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ») в соответствии с договором предоставления услуг № 57-13 от 25.03.2013, заключенным между ООО «СМАРТС» и ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1362-05 от 05.03.2014) ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ» (исх. № 19/14 от 19.03.2014, вх. № 2064 от 20.03.2014) сообщило, что отправку рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-963-<...> осуществило ООО «АРМС» на основании договора оказания услуг № 3377/14-ЛК8 от 22.01.2014, заключенного между ООО «АРМС» (заказчик) и ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ» (исполнитель).

Таким образом, распространение 27.01.2014 в 05 час. 13 мин. рекламного сообщения: «Taxi 8-499-918007» осуществлялось при непосредственном участии ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ» и ООО «АРМС».

Согласно п. 3.2.3 договора оказания услуг № 3377/14-ЛК8 от 22.01.2014, заключенного между ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ» и ООО «АРМС», последнее обязуется в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка СМС-сообщений, согласие по форме, которая может быть предъявлена оператору связи в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности получения СМС-сообщений абонентом.

От ООО «АРМС» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Taxi 8-499-918007» в Ульяновское УФАС России по состоянию на 26.06.2014 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.

Каждый из указанных рекламодателей 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.

Документального подтверждения дачи С<...>ным В.Л., абонентом телефонного номера +7-963-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Taxi 8-499-918007» рекламодателями ООО «СЗК «ИНФОСВЯЗЬ» и ООО «АРМС» в Ульяновское УФАС России не представлено.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

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.

Нарушение законодательства о рекламе рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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», 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: «Taxi 8-499-918007», распространенную 27.01.2014 в 05 час. 13 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента номера телефона 8-963-...», 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.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.07.2014.

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