

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10817/05-2014

15.07.2014

г.

Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10817/05-2014 по факту распространения рекламы посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ***, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <Г...> - о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом;

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <Г...> (г. Санкт-Петербург) Ульяновским УФАС России определением от 17.04.2014 по факту распространения 15.02.2014 в 15 час. 23 мин. рекламного СМС-сообщения: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ***, возбуждено дело № 10817/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечена <Г...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе, - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела назначено на 15.05.2014.

Г. на заседание Комиссии 15.05.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 15.05.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 17.04.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10817/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России о возбуждении дела №10817/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 15.05.2014 срок рассмотрения дела № 10817/05-2014 продлён до 17.06.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.06.2014.

<Г...> на заседание Комиссии 16.06.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 16.06.2014 представите

ль ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 15.05.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10817/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России от 15.05.2014.

Определением от 16.06.2014 срок рассмотрения дела № 10817/05-2014 продлен до 17.07.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.07.2014 в 10 час. 00 мин.

<Г...> на заседание Комиссии 15.07.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 15.07.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 16.06.2014 документы обществом не представлены. Заказное письмо с уведомлением № 43206875636305 от 19.06.2014, направленное 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 «Отсутствие адресата по указанному адресу», а относительно заказного письма № 43206875636312 от 19.06.2014, направленного по адресу фактического местонахождения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), на сайте ФГУП «Почта России» www.russianpost.ru значится: «Вручение адресату».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10817/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу его фактического места нахождения (которые согласно данным ФГУП «Почта России» получены адресатом), а также по адресу регистрации 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 извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения вышеуказанным юридическим лицом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения

дела № 10817/05-2014 ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» было извещено по всем содержащимся в материалах дела адресам (как имеющимся у налогового органа, так и указанным ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в заключаемых им договорах).

Исследовав материалы дела № 10817/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88», распространенную 15.02.2014 в 15 час. 23 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** *, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Г...>, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 68/ог от 17.02.2014), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 247 от 17.04.2014). В обращении указано, что заявителю 15.02.2014 в 15 час. 23 мин. без её согласия на номер мобильного телефона 8 *** ** * поступило СМС-сообщение с рекламой следующего содержания: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88». Отправителем указанного СМС-сообщения значится лицо, обозначенное номером «+79086278082».

Абонентский номер <...> *** ** * зарегистрирован на <Г...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 579077 от 27.03.2012, заключенным ей с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации».

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.

В силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация об оказании услуг такси по стоимости от 110 руб., направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** *, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - 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.

Вместе с тем, из обращения <Г...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без её согласия.

Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Г...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

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, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

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

СМС-сообщение: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88» поступило заявителю 15.02.2014 в 15 час. 23 мин. с номера СМС-центра +7 902 370 01 13, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 1001-05 от 19.02.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-1035 от 04.03.2014, вх. № 1578 от 04.03.2014) последнее является координирующим оператором сотовой связи стандарта GSM-900 на территории Самарской области. Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> 902 370 01 13 был закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»).

Вместе с тем, из ответа ЗАО «Астрахань-GSM» (исх. № 01/657 от 13.03.2014, вх. № 1871 от 13.03.2014) на запрос Ульяновского УФАС России следует, что указанное СМС-сообщение было отправлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», с которым ЗАО «Астрахань-GSM» заключен договор № 06-02-02/15 от 01.02.2014. Согласно указанному договору исполнитель (ЗАО «Астрахань-GSM») организывает заказчику (ООО «КАМАТЕЛЕКОМ») доступ к оборудованию СМС-центра, далее информационную рассылку осуществляет заказчик с помощью своего программного комплекса. Согласно дополнительному соглашению № 1 от 01.02.2014 к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 федеральный номер <...> 908 627 80 82 предоставлен ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

От ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88», а также документов, подтверждающих наличие согласия <Г...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам

рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Учитывая тот факт, что предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы выдано ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в рамках дела № 10550/05-2014, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, 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:

1. Признать рекламу: «СПБ Такси от 110 руб.! Заказать по тел.: 385-77-88», распространённую 15.02.2014 в 15 час. 23 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** * **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа 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 28.07.2014.

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

