

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. № \_\_4806-05 от 05.08.2013

РЕШЕНИЕ

22.07.2013

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: - главный специалист-эксперт.,

- ведущий специалист-эксперт.,

рассмотрев дело № 9710/05-2013 по факту распространения посредством подвижной ра-диотелефонной связи рекламного сообщения на номер <...> -903-<...> 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 присутствии представителей:

заявителя – Н<...>ко (паспорт);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рек-ламе, - Е<...>на, зарегистрированного по адресу: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, ул. <...>, - не явился,

УСТАНОВИЛА:

Из дела № 9363/05-2012, возбужденного по заявлению Н<...>ко И.М. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Ульяновским УФАС России определением от 14.05.2013 выделено в отдельное производство дело № 9710/05-2013 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> -903-<...> без предварительного согла-сия абонента рекламы «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230», содержащей признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечен Н<...>ко И.М., в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - Е<...>н А.В. Рассмотрение дела назначено на 14.06.2013.

Н<...>ко И.М. на рассмотрение дела № 9710/05-2013 14.06.2013 не явился. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение получения Н<...>ко И.М. определения Ульянов-ского УФАС России от 14.05.2013, направленного по адресу места его регистрации заказным письмом с уведомлением №

43206862753565 (впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи).

14.06.2013 на заседание Комиссии по рассмотрению дела Е<...>н А.В. не явился, запрошенные определением от 14.05.2013 документы и сведения указанным лицом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение получения Е<...>ным А.В. определения Ульяновского УФАС России от 14.06.2013, направленного по адресу места его регистрации, указанному в паспорте: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, ул. <...>, заказным письмом с уведомлением № 43206862753558 (впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи).

Определением от 14.06.2013 срок рассмотрения дела № 9710/05-2013 продлен до 14.08.2013. Рассмотрение дела отложено и назначено на 22.07.2013.

На рассмотрении дела 22.07.2013 Н<...>ко И.М. поддержал доводы, изложенные в своем заявлении. Н<...>ко И.М. представлена копия договора об оказании услуг связи «Билайн» № 2244-70252 от 28.06.2012, заключенного им с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») (вх. № 5585 от 26.06.2013).

22.07.2013 на заседание Комиссии по рассмотрению дела Е<...>н А.В. не явился, запрошенные определением от 14.06.2013 документы и сведения не представил. Указанное определение направлено Е<...>ну А.В. заказным письмом с уведомлением № 43206863753328 от 20.06.2013, которое находится на хранении в отделении почтовой связи г. Благовещенска, на момент вынесения настоящего решения адресатом не получено.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 9710/05-2013 направлялись Е<...>ну А.В. по адресу, указанному в паспорте гражданина в качестве места жительства, 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 Е<...>ным А.В. процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, Е<...>н А.В. 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, его отсутствие в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 9710/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-903-<...>, не-надлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Н<...>ко И.М. - абонента филиала ОАО «ВымпелКом» в Ульяновской области (вх. № 186/ог от 16.11.2012). Н<...>ко И.М. с ОАО «ВымпелКом» заключён договор об оказании услуг связи «Билайн» № 2244-07252 от 28.06.2012, в соответствии с которым заявителю выделен абонентский номер <...> -903-<...>. В заявлении Н<...>ко И.М. сообщается, что на его абонентский номер <...> -903-<...> в течение последних месяцев поступают рекламные сообщения (СМС), на получение которых заявитель согласия не давал.

В частности, 15.11.2012 в 16 час. 58 мин заявителем получено сообщение: «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230».

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: «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230» в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

В ходе рассмотрения дела № 9363/05-2012 установлено, что отправка СМС-сообщения: «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 429838908 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и обществом с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком»);

- № 22512/2012-К от 22.10.2012, заключенным между ООО «Лоджик Телеком» и Е<...>ным А.В.

По договору об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012, заключенному между ОАО «ВымпелКом» (оператор) и ООО «Лоджик Телеком» (абонент), и дополнительному соглашению № 010112 от 01.01.2012 к указанному договору оператор связи предоставляет абоненту набор информационно-справочных услуг, оказываемых абонентом пользователям с помощью отправки СМС-сообщений. По договору об оказании услуг связи ООО «Лоджик Телеком» присвоен идентификационный номер <...> -088-697-80-09. Согласно п. 4.18 дополнительного соглашения № 010112 от 01.01.2012 к договору № 429838908 от 01.01.2012 ООО «Лоджик Телеком» обязано направлять СМС-сообщение пользователю только при наличии его письменного согласия, подтвержденного документально.

По контракту предоставления услуг доступа к системе передачи данных № 22512/2012-К от 22.10.2012, заключенному между ООО «Лоджик Телеком» (исполнитель) и Е<...>ным А.В. (контрагент), исполнитель предоставляет контрагенту доступ к платформе, обеспечивающей передачу, в том числе СМС, ММС сообщений. Согласно п. 5.2 договора № 22512/2012-К от 22.10.2012 контрагенту воспрещается допускать рассылку сообщений, подпадающих под определение СПАМ.

П. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рассылка рекламного сообщения: «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230» осуществлялась при непосредственном участии ОАО «ВымпелКом», ООО «Лоджик Телеком» и Е<...>на А.В.

Е<...>ным А.В. не представлено документального подтверждения дачи Н<...>ко И.М. согласия на получение СМС-сообщения: «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230».

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. 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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Е.А. в данном случае является рекламодателем.

Нарушение рекламоделами, 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.

Н.С. на рассмотрении дела 22.07.2013 сообщил, что реклама «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230» на его мобильный телефон больше не поступает.

Учитывая, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, 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:

1. Признать рекламу «Газели, переезды, грузчики. Грузотакси 230-230», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-903-..., 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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05.08.2013.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии