

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10552/05-2014

21.04.2014

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

- специалист-эксперт

рассмотрев дело № 10552/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-906-394... 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 отсутствие:

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

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя С (далее - ИП С), зарегистрированного по адресу: <...>, - о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <Х...> Ульяновским УФАС России определением от 27.01.2014 по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-906-394... возбуждено дело № 10552/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Х...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП С. Рассмотрение дела назначено на 25.02.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 25.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 25.02.2014 ИП С не явился, запрошенные определением от 27.01.2014 документы и сведения предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП С извещён надлежащим образом: заказное письмо с уведомлением № 43206871633605 от 04.02.2013 с указанным определением получено предпринимателем 06.02.2014.

Определением от 25.02.2014 срок рассмотрения дела № 10552/05-2014 продлён до 27.03.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 24.03.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 24.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 24.03.2014 ИП С не явился, запрошенные определениями от 27.01.2014 и 25.02.2014 документы и сведения предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП С извещён надлежащим образом: заказное письмо с уведомлением № 43206871639171 от 27.02.2014 с определением от 25.02.2014 получено предпринимателем 01.03.2014.

Определением от 24.03.2014 срок рассмотрения дела № 10552/05-2014 продлён до 21.04.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 21.04.2014.

<Х...>, а также ИП С на заседание Комиссии 21.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

Исследовав материалы дела № 10552/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%», распространенную 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-906-394, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Х...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 387/ог от 25.11.2013) (служебная записка № 35 от 27.01.2014). В обращении указано, что заявителю 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8-906-394... поступило СМС-сообщение следующего содержания: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%».

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 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о получении в подарок третьей пары джинсов при приобретении двух пар других в магазинах сети «F5», а также о реализации тёплых пуховиков, парок и зимних курток с 20% скидкой, направленная 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -906-394..., является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - магазинам сети «F5», товарам, в них реализуемым, и акции, в них проводимой.

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.

Из обращения <Х...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение

поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. ИП С документы, подтверждающие наличие согласия <Х...> 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 рекламодатель.

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

СМС-сообщение: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%» поступило 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. заявителю с центра сообщений +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 7558-05 от 29.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 10809 от 10.12.2013) на телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с идентификационного номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012 за обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик»). В рамках договора ООО «СМС Трафик» присвоен идентификационный номер «+70887390007». Данные учета объема оказанных услуг от 23.11.2013 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером «+70887390007» на номер <...> -906-394-23-42 направлено СМС-сообщение от номера «F5».

В адрес ООО «СМС Трафик» направлен запрос (исх. № 8008-05 от 16.12.2013) о представлении сведений относительно заказчика распространения рассматриваемого рекламного сообщения. Согласно ответу ООО «СМС Трафик» (исх. № 319-13 от 16.12.2013, вх. № 11054 от 17.12.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение, отправленное обществом с ограниченной ответственностью «МобилМани Телеком» (далее - ООО «МобилМани Телеком»).

В свою очередь, из ответа ООО «МобилМани Телеком» (исх. № 1 от 24.12.2013, вх. № 11584 от 27.12.2013 и № 209 от 15.01.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8081-05 от 18.12.2013) следует, что СМС-рассылку рекламного характера на телефонный номер <...> -906-394... осуществил ИП С, с которым ООО «МобилМани Телеком» заключило договор оказания услуг № 8107/1 от 28.03.2011. Согласно указанному договору общество лишь оказывает услуги по организации передачи СМС-сообщений, а непосредственно рассылка сообщений производится заказчиком, в данном случае ИП С.

ИП С, в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%», а также документов, подтверждающих наличие согласия Хорикова А.С. на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлено.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП С.

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.

Нарушение рекламоделателями, 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 37-45 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: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%», распространённую 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-906-394..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю С предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. 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 07.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 15
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21.04.2014

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

- специалист-эксперт

на основании своего решения от 21.04.2014 по делу № 10552/05-2014 о признании рекламы: «В F5 АКЦИЯ ОТКРЫТА «Купи 2 пары лучших моделей джинс, третьи получи в ПОДАРОК. Все Теплые пуховики, парки, зимние куртки - 20%», распространённой 23.11.2013 в 11 час. 31 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-906-394..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю С, зарегистрированному по адресу: <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю С, зарегистрированному по адресу: <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 29 мая 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

