

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 № 10561/05-2014

29.04.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10561/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** 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 - <Н...> - о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «СКМ Технолоджи» (далее - ООО «СКМ Технолоджи»), расположенного по адресу: 111524, г. Москва, ул. Электродная, д. 2, стр. 12-13-14, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <Н...> Ульяновским УФАС России определением от 03.02.2014 по факту распространения 28.10.2013 в 14 час. 18 мин. рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10561/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Н...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «СКМ Технолоджи». Рассмотрение дела назначено на 03.03.2014.

<Н...> на заседание Комиссии 03.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 03.03.2014 представитель ООО «СКМ Технолоджи» не явился, запрошенные определением от 03.03.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела имеется документальное подтверждение извещения ООО «СКМ Технолоджи» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206871634305 от 06.02.2014 с указанным определением получено обществом 21.02.2014.

Определением от 03.03.2014 срок рассмотрения дела № 10561/05-2014 продлён до 03.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 31.03.2014.

<Н...> на заседание Комиссии 31.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «СКМ Технолоджи» на рассмотрение дела 31.03.2014 не явился, запрошенные определением от 03.03.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела имеется документальное подтверждение извещения ООО «СКМ Технолоджи» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206872634137 от 05.03.2014 с указанным определением получено обществом 21.03.2014.

Определением от 31.03.2014 срок рассмотрения дела № 10561/05-2014 продлён до 30.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 29.04.2014.

<Н...> на заседание Комиссии 29.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом.

Представитель ООО «СКМ Технолоджи» на рассмотрение дела 29.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «СКМ Технолоджи» (исх. № 2 от 29.04.2014, вх. № 3602 от 29.04.2014) следует, что рассматриваемая реклама была направлена обществом в рамках исполнения договора оказания услуг № 70-ОП-13 от 08.08.2013, заключенного с индивидуальным предпринимателем Т. (далее - ИП Т.). В соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «СКМ Технолоджи» отправляет информационные СМС-сообщения при наличии согласия лица на получение рекламы. Абонентский номер <...> *** ** ** **, на который 28.10.2013 в 14 час. 18 мин. было отправлено рассматриваемое сообщение, был получен в ходе проведения анкетирования и указан физическим лицом - <З...> - при заполнении анкеты. Анкета датирована 04.06.2012. Отправляя рассматриваемое СМС-сообщение, ООО «СКМ Технолоджи» добросовестно предполагало, что номер <...> *** ** ** ** ** принадлежит именно тому физическому лицу, которое заполнило анкету.

Исследовав материалы дела № 10561/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Художественная ковка 89037487000 www.ferrarius.ru перила-мебель V6», распространенную 28.10.2013 в 14 час. 18 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** ** ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили обращения <Н...> (г. Москва), перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/46118/13 от 20.11.2013, вх. № 10462 от 29.11.2013), о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 50 от 29.01.2014). В обращении от 28.10.2012 указано, что заявителю без его согласия 28.10.2012 в 14 час. 18 мин. на номер мобильного телефона 8 *** ** ** ** ** поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «Художественная ковка 89037487000 www.ferrarius.ru перила-мебель V6». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Ковка+оО».

Абонентский номер <...> *** ** ** ** ** зарегистрирован на <Н...> в соответствии с договором от 02.07.2004, заключенным им с открытым акционерным обществом «МегаФон».

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 об изготовлении изделий с использованием техники художественнойковки, направленная 28.10.2013 в 14 час. 18 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ***, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - изделиям, изготовленным с использованием техники художественнойковки.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения <Н...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Доказательства наличия предварительного согласия на получение рекламы именно абонента телефона 8 *** ***, которым, в том числе на дату заполнения анкеты (04.06.2012), представленной ООО «СКМ Технолоджи», являлся и является <Н...>, обществом 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, 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: «Художественнаяковка 89037487000 www.ferrarius.ru перила-мебель V6» поступило заявителю с номера СМС-центра +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. № 7688-05 от 05.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 11031 от 16.12.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 411828359 от 25.08.2011 за обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее - ООО «ОСК»), расположенным по адресу: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр. 1. В рамках указанного договора ООО «ОСК» присвоен идентификационный номер <...>. Данные учета объема оказанных услуг за 28.10.2013 свидетельствуют о том, что абонентом с идентификационным номером 70886978004 на номер <...> *** ***, ** направлено СМС-сообщение от «Ковка+оО».

Вместе с тем, согласно ответу ООО «ОСК» (исх. № 10 от 16.01.2014, вх. № 315 от

17.01.2014 и № 371 от 20.01.2014) указанное СМС-сообщение поступило на оборудование ООО «ОСК» от ООО «СКМ Технолоджи» на основании договора оказания услуг № SMS-29/09-12 от 01.09.2012.

ООО «СКМ Технолоджи» в ходе рассмотрения дела № 10561/05-2014 пояснило (исх. № 2 от 29.04.2014, вх. № 3602 от 29.04.2014), что рассматриваемая реклама была направлена обществом в рамках исполнения договора оказания услуг № 70-ОР-13 от 08.08.2013, заключенного с ИП Т.

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

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 «СКМ Технолоджи» в рамках дела № 10605/05-2014, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, 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.

Учитывая изложенное, 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: «Художественная ковка 89037487000 www.ferrarius.ru перила-мебель V6», распространенную 28.10.2013 в 14 час. 18 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 16.05.2014.

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