

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 № 10557/05-2014

28.04.2014

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 № 10557/05-2014 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 - <К...> - о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом,

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Северо-Западная компания «Инфосвязь» (далее - ООО «СЗК «Инфосвязь»), расположенного по адресу: 192012, г. Санкт-Петербург, пр-т Обуховской обороны, д. 271, лит. А, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

- индивидуального предпринимателя Е<...> (далее - ИП Е<...>), зарегистрированного по адресу: <...>, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения лица о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <К...> Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения 21.10.2013 в 15 час. 32 мин. рекламного СМС-сообщения: «В своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873» от отправителя «Vash Dom» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10557/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <К...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «СЗК «Инфосвязь». Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 28.02.2014 представитель ООО «СЗК «Инфосвязь» не явился, запрошенные определением от 28.01.2014 документы и сведения

обществом не представлены. Согласно сведениям официального сайта ФГУП «Почта России» заказное письмо с уведомлением № 43206871633551 от 04.02.2014, направленное по адресу места регистрации общества (192012, г. Санкт-Петербург, пр-т Обуховской обороны, д. 271, лит. А), вручено адресату 26.02.2014. Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10557/05-2014 продлён до 28.03.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.03.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «СЗК «Инфосвязь» на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «СЗК «Инфосвязь» (исх. № 13/14 от 04.03.2014, вх. № 1650 от 05.03.2014; исх. № 23/14 от 25.03.2014, вх. № 2307 от 27.03.2014 и № 2419 от 31.03.2014) следует, что общество является лишь исполнителем, предоставляющим техническую возможность формировать и отправлять СМС-сообщения заказчику, в данном случае ИП Е<...>, с которым ООО «СЗК «Инфосвязь» заключен договор об оказании услуг № 2824/13-СМС от 24.04.2013. В рамках указанного договора общество предоставляет ИП Е<...> доступ к личному кабинету пользователя, позволяющий предпринимателю самостоятельно выбирать объём, содержание и виды услуг, которыми он пользуется. ООО «СЗК «Инфосвязь» не предоставляет услуги распространения рекламы, а выступает в роли провайдера телематической услуги. При этом, заказчик предупреждён, что в процессе использования услуг ООО «СЗК «Инфосвязь» при формировании пакетов СМС по номерам своих собственных абонентов он обязан получать согласие от получателей СМС.

Определением от 28.03.2014 срок рассмотрения дела № 10557/05-2014 продлён до 28.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

<К...>, а также представитель ООО «СЗК «Инфосвязь» на заседание Комиссии 28.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

ИП Е<...> на рассмотрение дела 28.04.2014 не явился, запрошенные определением от 28.03.2014 документы и сведения предпринимателем не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения ИП Е<...> о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206873634037 от 02.04.2014, направленное по адресу предпринимателя (<...>), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10557/05-2014 направлялись ИП Е<...> по адресу места его нахождения, 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 лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Исследовав материалы дела № 10557/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «В своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873», распространённую 21.10.2013 в 15 час. 32 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 <...>, перенаправленные ФАС России (исх. № АК/45625/13 от 18.11.2013, вх. № 10436 от 28.11.2013), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 46 от 28.01.2014). В обращении от 21.10.2013 указано, что заявителю 21.10.2013 в 15 час. 32 мин. без его согласия на мобильный номер <...> *** ** ** ** поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «В своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Vash Dom».

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 реализации квартир стоимостью 1,4 млн. рублей, отправленная 21.10.2013 в 15 час. 32 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - квартирам по низким ценам.

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 <К...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <К...> 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 своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873» 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. № 7576-05 от 02.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеуказанное рекламное сообщение. Из ответа сотового оператора (вх. № 11034 от 16.12.2013) следует, что на телефонный номер заявителя СМС-сообщение было отправлено абонентом с идентификационным номером 70886978055, который в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012 закреплен за обществом с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком»).

Согласно ответу ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 3 от 09.01.2014, вх. № 121 от 13.01.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8370-05 от 27.12.2013) отправителем СМС-сообщения от имени «Vash Dom» является контрагент под учётным номером 24612 - ООО «СЗК «Инфосвязь».

Вместе с тем из пояснений ООО «СЗК «Инфосвязь» (исх. № 13/14 от 04.03.2014, вх. № 1650 от 05.03.2014; исх. № 23/14 от 25.03.2014, вх. № 2307 от 27.03.2014 и № 2419 от 31.03.2014 по настоящему делу следует, что общество является лишь исполнителем, предоставляющим техническую возможность формировать и отправлять СМС-сообщения заказчику, в данном случае ИП Е<...> с которым ООО «СЗК «Инфосвязь» заключен договор об оказании услуг № 2824/13-СМС от 24.04.2013. В рамках указанного договора общество предоставляет ИП Е<...> доступ к личному кабинету пользователя, позволяющий предпринимателю самостоятельно выбирать объём, содержание и виды услуг, которыми он пользуется. ООО «СЗК «Инфосвязь» не предоставляет услуги распространения рекламы, а выступает в роли провайдера телематической услуги.

От ИП Е<...>, в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «В своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873», а также документов, подтверждающих наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** *** ** ** на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ИП Е<...> 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, 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 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 своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873», распространённую 21.10.2013 в 15 час. 32 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. Выдать индивидуальному предпринимателю Е<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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 15.05.2014.

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

Председатель Комиссии
Спиридонов

И.И.

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Д.А. Аксёнов

ПРЕДПИСАНИЕ № 27

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

28.04.2014

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 Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,
- специалист-эксперт Аксёнов Д.А.,

на основании своего решения от 28.04.2014 по делу № 10557/05-2014 о признании рекламы: «В своём доме всегда тепло! Квартира от 1,4 млн. р. всего! +79650753873» от отправителя «Vash Dom», распространённой 21.10.2013 в 15 час. 32 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», 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 Е<...> 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 Е<...>, зарегистрированному по адресу: <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 июня 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