

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 98

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

Председателя Комиссии – Молчанова А.В. – руководителя управления и членов Комиссии – Метелевой Н.В. – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, Ждановой М.В. – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в отсутствие заявителя: физического лица, лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ЗАО <...>, ООО <...>;

протокол вела Коробейникова М.А. – специалист 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 98 по признакам нарушения ЗАО <...>, ООО <...> части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило обращение физического лица по поводу получения <...> в <...> на номер телефона <...> от абонента LADYGENTLEM рекламного смс-сообщения следующего содержания: «В lady&gentleman CITY и КОРПО! 29.5.-1.6. до 50%! ladygentleman.ru», смс-центр: +79024780001.

Как указывает заявитель, согласия на получение данного рекламного сообщения он не давал.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «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.

На основании статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно информации, предоставленной ОАО <...> номер <...> принадлежит оператору связи ОАО <...>, поэтому в отношении данного хозяйствующего субъекта, как рекламодателя, было возбуждено производство по делу по признакам нарушения рекламного законодательства.

Рассмотрение дела было назначено на 29.10.2014 г.

ОАО <...> представил запрошенные документы, согласно которым следует, между ОАО <...> и ООО <...> заключен Договор об оказании услуг № <...> от <...> г., в рамках которого ОАО <...> предоставляет ООО <...> техническую возможность осуществления отправки смс-сообщений.

Руководствуясь информацией, представленной ОАО «<...>, Комиссия Кировского УФАС России определением о продлении срока рассмотрения дела № <...> от <...> г. (исх. № 7757/04 31.10.2014 г.) привлекла ООО <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Рассмотрение дела было продлено и назначено на 21.11.2014 г.

Определение о продлении срока рассмотрения дела № 98 от 29.10.2014 г. (исх. № 7757/04 от 31.10.2014 г.) было направлено ООО <...> простым письмом на почтовый адрес, указанный в Договоре об оказании услуг № <...> от <...> г, а также заказным письмом с уведомлением о вручении по юридическому адресу, которое согласно информации, полученной с официального сайта Почты России, не вручено адресату в связи с его временным отсутствием.

Кроме того, в материалы дела поступило уведомление ОАО <...> о том, что ЗАО <...> является универсальным правопреемником ОАО <...> в отношении кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи, в связи с чем Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу о необходимости принять решение о замене ненадлежащего лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, надлежащим лицом ЗАО <...>.

Рассмотрение дела было отложено и назначено на 21.11.2014 г.

На заседании Комиссии лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО <...> не явилось, своих представителей не направило, ходатайств не заявляло, запрошенные документы не представило.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

В Кировское УФАС России поступило обращение физического лица по поводу получения <...> г. в <...> на номер телефона <...> от абонента LADYGENTLEM рекламного смс-сообщения без согласия на его получение следующего содержания: «В lady&gentleman CITY и KORPO! 29.5.-1.6. до 50%! ladygentleman.ru», смс-центр: +79024780001.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «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.

На основании статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно письменным пояснениям ОАО <...>, ЗАО <...> и представленному в материалы дела Договору об оказании услуг № <...> от <...> г., заключенному между ОАО <...> и ООО <...>, исполнитель по договору – ОАО <...> предоставляет заказчику – ООО <...> техническую возможность осуществления с использованием оборудования указанного заказчика отправки пользователям смс-сообщений.

ЗАО <...> в результате Внеочередного общего собрания акционеров ОАО <...>, состоявшегося <...> г. и согласно разделительному балансу от <...> г. является универсальным правопреемником ОАО <...> в отношении кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи.

Следовательно, ОАО <...> рекламораспространителем спорного смс-сообщения, отправленного в рамках вышеуказанного договора, не является.

Антимонопольный орган определением о продлении срока рассмотрения дела № 98 (исх. № 7757/04 от 31.10.2014), определением об отложении рассмотрения дела № 98 от 21.11.2014 (исх. № 8363/04 от 24.11.2014) запрашивал информацию у заказчика по Договору об оказании услуг № <...> от <...> г. ООО <...>, которая в Кировское УФАС России представлена не была, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствует возможность установить фактического рекламораспространителя спорного смс-сообщения. Иные источники получения необходимой информации у Кировского УФАС России отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 98 прекратить в связи с невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

А.В. Молчанов

Члены Комиссии

Н.В. Метелева

М.В. Жданова

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