

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

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. № 4122-05 от 26.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10731/05-2014

12.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10731/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 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 присутствии:

заявителя - Л<...>ва - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,- общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее - ООО «СМС-центр»), расположенного по адресу: 115093, г. Москва, ул. Шипиловская, д. 64, кор. 1, оф. 147, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 11.03.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-916-<...> возбуждено дело № 10731/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «СМС центр» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 08.04.2014.

Определением от 08.04.2014 срок рассмотрения дела № 10731/05-2014 продлен до 11.06.2014, рассмотрение дела отложено и назначено на 12.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10731/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10731/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

На рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 представитель ООО «СМС-центр» не явился, запрошенные определениями от 11.03.2014 и 08.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10731/05-2014 имеется документальное подтверждение извещения ООО «СМС-центр» о месте и времени рассмотрения дела: заказное письмо № 43206872636667, которым в адрес общества направлено определение от 11.03.2014, получено адресатом 28.03.2014; заказное письмо № 43206873638271, которым в адрес общества направлено определение от 08.04.2014, получено адресатом 22.04.2014.

Исследовав материалы дела № 10731/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления Л<...>ва С.А., абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») (исх. № АД/52823/13 от 25.12.2013, вх. № 68 от 10.01.2014). В заявлении от 16.12.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 16.12.2013 в 15 час. 21 мин. поступило СМС-сообщение: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79021891847». СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации

открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Абонентский номер <...> -916-<...> зарегистрирован на Л<...>ва С.А., что подтверждает ОАО «МТС» (исх. № П 10-06/0018и от 14.02.2014).

В соответствии с п.п. 1, 2 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000», является рекламой.

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. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 492-05 от 28.01.2014) ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 04.02.2014, вх. № 820 от 04.02.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило ООО «СМС-центр» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 453184817 от 05.09.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-центр».

От ООО «СМС-центр» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 16.12.2013 в 15 час. 21 мин. СМС-сообщения: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000» осуществлялось в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 453184817 от 05.09.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-центр».

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «СМС-центр».

Рекламораспространитель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Документального подтверждения дачи Л<...>вым С.А., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000» рекламораспространителями ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-центр» в Ульяновское УФАС России не представлено.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

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:

Признать рекламу: «Успейте заключить Сделку Года! Только до 25.12 скидка года на автомобили Mazda до 25%! Рольф Восток: +74957858000», распространенную 16.12.2013 в 15 час. 21 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-916-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

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 26.05.2014.

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