

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 12888/05-2015

Решение изготовлено в полном объеме 16.03.2016

Резолютивная часть решения оглашена 11.03.2016
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления Спиридонов И.И.,

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

- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

рассмотрев дело № 12888/05-2015, возбужденное по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона 8 **** * * * * * без предварительного согласия абонента рекламного СМС-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 представителей:

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

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Я<...>, проживающей по адресу: <...>, - не явилась, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения лица о месте и времени рассмотрения дела;

заинтересованных лиц:

- общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее - ООО «Т2 Мобайл»), в лице Ульяновского филиала, расположенного по адресу: г. Ульяновск,

ул. Гончарова, д. 52, - С<...> (доверенность № 1 от 16.06.2015, паспорт);

- индивидуального предпринимателя Гладкого Р.Н. (далее - ИП Гладкий Р.Н.), зарегистрированного по адресу: <...>, - не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела;

- Т<...>, проживающего по адресу: <...>, - не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения лица о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По обращению А<...> (вх. № 556/ог от 02.11.2015) Ульяновским УФАС России определением от 30.12.2015 по факту распространения 15.10.2015 в 16 час. 49 мин. рекламного СМС-сообщения: «Осенний ценоразвал в кафе-баре Montana. скидка 50% на роллы. Тел.930-931 997-557 Группа в vk. barmontanaynosi36» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * * * * возбуждено дело № 12888/05-2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечен А<...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - Я<...>, в качестве заинтересованного лица - ООО «Т2 Мобайл», в лице Ульяновского филиала. Рассмотрение дела назначено на 25.01.2016.

А<...> на заседание Комиссии 25.01.2016 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На заседание Комиссии 25.01.2016 Я<...> не явилась, запрошенные документы и сведения не представила. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения Я<...> о месте и времени рассмотрения дела.

Представителем Ульяновского филиала ООО «Т2 Мобайл» на рассмотрении дела 25.01.2016, а также в ответе общества на запрос управления (исх. № 7728-05 от 02.12.2015) и письменных пояснениях по рассматриваемому делу (исх. № 02/1085 от 09.12.2015, вх. № 8655 от 11.12.2015 и № 8699 от 14.12.2015; исх. № 02/059 от 21.01.2016, вх. № 280 от 22.01.2016 и № 308 от 25.01.2016) сообщено, что рассматриваемое СМС-сообщение сформировано и направлено через СМС-центр +7 904 379 00 00 самостоятельно владельцем номера 8 *** ** * * * *. В соответствии с договором оказания услуг связи № 908/26822 от 29.06.2009 данный номер закреплен за Я<...>. Указанным договором запрещено использование абонентского номера для рассылки рекламных СМС-сообщений. Что касается номеров указанных в рассматриваемой рекламе, в частности, «930-931» и «997-557», то данные номера в соответствии с договорами об оказании услуг связи от 02.08.2014 и 11.11.2014 закреплены за Гладким Р.Н. и Т<...>, соответственно.

Комиссией установлено, что Гладкий Р.Н. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 21.10.2014 (ОГРНИП 314732829400061, ИНН 732895773141). Основным видом деятельности ИП Гладкого Р.Н. является деятельность ресторанов и кафе (код по ОКВЭД 55.30).

Определением от 25.01.2016 срок рассмотрения дела № 12888/05-2015 продлён до

30.03.2016, рассмотрение дела отложено с целью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц ИП Гладкого Р.Н. и Т<...>, а также получения дополнительных доказательств по делу. К рассмотрению дело назначено на 18.02.2016.

А<...> на заседание Комиссии 18.02.2016 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом.

Представитель Ульяновского филиала ООО «Т2 Мобайл» на рассмотрении дела 18.02.2016 поддержал доводы, приведенные на предыдущем заседании Комиссии.

Я<...>, Т<...>, а также ИП Гладкий Р.Н. на заседание Комиссии 18.02.2016 не явились, запрошенные определением от 25.01.2016 документы и сведения не представили. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения указанных лиц о месте и времени рассмотрения дела. Заказные письма, которыми по адресам мест регистрации Я<...>, Т<...> и ИП Гладкого Р.Н. направлено определение от 25.01.2016, вернулись в Ульяновское УФАС России с пометкой отделений почтовой связи «Истёк срок хранения».

Определением от 18.02.2016 рассмотрение дела отложено с целью получения дополнительных доказательств по делу. К рассмотрению дело назначено на 11.03.2016.

А<...> на заседание Комиссии 11.03.2016 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

Представитель Ульяновского филиала ООО «Т2 Мобайл» на рассмотрении дела 11.03.2016 поддержал доводы, приведенные на предыдущих заседаниях Комиссии.

Я<...> и Т<...> на заседание Комиссии 11.03.2016 не явились, запрошенные определением от 18.02.2016 документы и сведения не представили. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения указанных лиц о месте и времени рассмотрения дела. Определение от 18.02.2016 направлено Я<...> и Т<...> заказными письмами с уведомлением № 43206894636898 и № 43206894636928 от 20.02.2016, соответственно, по адресам их места регистрации, указанным в договорах на оказание услуг связи № 908/26822 от 29.06.2009 и б/н от 11.11.2014, заключенных с ООО «Т2 Мобайл». Вместе с тем, указанные заказные письма Я<...> и Т<...> не получены по неизвестным причинам.

На рассмотрение дела 11.03.2016 ИП Гладкий Р.Н. не явился, запрошенные определением от 18.02.2016 документы и сведения предпринимателем не представлены. Согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» в сети «Интернет» заказное письмо с уведомлением № 43206894636911 от 20.02.2016 с определением от 18.02.2016, направленное по адресу места регистрации ИП Гладкого Р.Н. (<...>), на момент принятия настоящего решения адресату не вручено по неизвестным причинам. Факт регистрации ИП Гладкого Р.Н. по вышеуказанному адресу подтвержден письмом Инспекции Федеральной налоговой службы по Заволжскому району г. Ульяновска (исх. № 06-23/02824 от 01.03.2016, вх. № 1251 от 10.03.2016).

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 12888/05-2015 направлялись Я<...>, ИП Гладкому Р.Н. и Т<...> по известным

управлению адресам их места регистрации, 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 ненадлежащим из-за неполучения указанными лицами процессуальных документов, направленных в их адрес. О ходе рассмотрения дела № 12888/05-2015 Я<...>, ИП Гладкий Р.Н. и Т<...> были извещены по всем имеющимся в материалах дела адресам (как имеющимся у налогового органа, так и указанным в заключенных договорах).

Исследовав материалы дела № 12888/05-2015, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Осенний ценопад в кафе-баре Montana. скидка 50% на роллы. Тел.930-931 997-557 Группа в vk. barmontanaynosi36», распространенную 15.10.2015 в 16 час. 49 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение А<...> (вх. № 556/ог от 02.11.2015) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что заявителю 15.10.2015 в 16 час. 49 мин. на номер мобильного телефона 8 962 634 74 50 без его согласия поступило рекламное СМС-сообщения следующего содержания: «Осенний ценопад в кафе-баре Montana. скидка 50% на роллы. Тел.930-931 997-557 Группа в vk. barmontanaynosi36».

Абонентский номер <...> *** ** ** зарегистрирован на А<...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн», заключенным им с публичным акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации».

В соответствии с п.п. 1-3 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. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о снижении цен, в том числе на роллы, в кафе-баре «Монтана», направленная 15.10.2015 в 16 час. 49 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - кафе-бару «Монтана» и товарам, реализуемым в нём со скидкой.

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 А<...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Лицами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия А<...> 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 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.

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ООО «Т2 Мобайл» направлен запрос (исх. № 7728-05 от 02.12.2015) о представлении сведений о заказчике распространения рассматриваемого СМС-сообщения. Из ответа общества на указанный запрос (исх. № 02/1085 от 09.12.2015, вх. № 8655 от 11.12.2015 и № 8699 от 14.12.2015) следует, что рассматриваемое СМС-сообщение сформировано и направлено через СМС-центр +7 904 379 00 00 самостоятельно владельцем номера 8 *** ** ** *. В соответствии с договором № 908/26822 от 29.06.2009 указанный номер закреплен за Я<...>. Ульяновским УФАС России в адрес Я<...> направлен запрос о представлении сведений о заказчике распространения рассматриваемого СМС-сообщения (исх. № 7924-05 от 14.12.2015), однако ответ на указанный запрос управлением не получен.

Также Ульяновское УФАС России запросило у Ульяновского филиала ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 61-05 от 12.01.2016) сведения о принадлежности телефонных номеров «930-931» и «997-557», указанных в рассматриваемой рекламе. Из ответа на запрос (исх. № 02/059 от 21.01.2016, вх. № 280 от 22.01.2016 и № 308 от 25.01.2016) следует, что данные номера в соответствии с договорами об оказании услуг связи от 02.08.2014 и 11.11.2014 закреплены за Гладким Р.Н. и Т<...>, соответственно.

Ульяновским УФАС России по адресам места регистрации Я<...>, ИП Гладкого Р.Н. и Т<...> направлены определения от 25.01.2016 и 18.02.2016 (исх. № 436-05 от 27.01.2016 и № 905-05 от 19.02.2016, соответственно), в соответствии с которыми указанным лицам надлежало представить сведения о заказчике распространения рассматриваемого СМС-сообщения, а также копии всех документов, сопровождавших оказание указанных информационных (рекламных) услуг. Данные определения Я<...>, ИП Гладким Р.Н. и Т<...> по состоянию на 11.03.2016 не получены, запрошенные документы и сведения не представлены. Соответственно, отсутствует документальное подтверждение того, кем фактически осуществлено распространение СМС-сообщения: «Осенний ценопад в кафе-баре Montana. скидка 50% на роллы. Тел.930-931 997-557 Группа в vk. barmontanaynosi36», полученного заявителем 15.10.2015 в 16 час. 49 мин.

Таким образом, рекламораспространитель в ходе рассмотрения дела № 12888/05-2015 не установлен.

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 37-42 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: «Осенний ценопад в кафе-баре Montana. скидка 50% на роллы. Тел.930-931 997-557 Группа в vk. barmontanaynosi36», распространённую 15.10.2015 в 16 час. 49 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 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.

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

Т.Ю. Табартова