

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. № 5539-05 от 11.07.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10588/05-2014

30.06.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10588/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона +7-916-<...> 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 уведомлен надлежащим образом;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о

рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Интис СМС» (далее - ООО «Интис СМС»), расположенного по адресу: 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Пушкина, д. 42а, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (далее - ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»), расположенного по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, оф. 2, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом;

заинтересованных лиц:

- общества с ограниченной ответственностью «Гранд Телеком» (далее - ООО «Гранд Телеком»), расположенного по адресу: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, пом. V, каб. 18, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Эффективные цифровые коммуникации» (далее - ООО «ЭЦК»), расположенного по адресу: 117545, г. Москва, 1-й Дорожный пр-д, д. 5,- представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 03.02.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> возбуждено дело № 10588/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Интис СМС», заявитель Л<...>в С.А. и заинтересованное лицо ООО «ЭЦК». Рассмотрение дела назначено на 03.03.2014.

Определением от 03.03.2014 срок рассмотрения дела № 10588/05-2013 продлен до 03.04.2014, к участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заинтересованное лицо ООО «Гранд Телеком». Рассмотрение дела отложено и назначено на 02.04.2014.

В связи с необходимостью установлении местонахождения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» определением от 02.04.2014 производство по делу № 10588/05-2014 приостановлено.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1898-05 от 26.03.2014) Межрайонной ИФНС России № 12 по Московской области представлена (исх. № 06-25/0885 от 11.04.2014) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ) в отношении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Согласно выписке адрес места нахождения общества: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 1, оф. 2.

Определением от 10.06.2014 производство по делу № 10588/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 30.06.2014. Рассмотрение дела назначено на

30.06.2014

В ходе рассмотрения дела № 10588/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

А<...>в С.А. на рассмотрение дела 03.03.2014, 02.04.2014 и 30.06.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10588/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

Представитель ООО «Интис СМС» на рассмотрение дела 03.03.2014, 02.04.2014 и 30.06.2014 не явился. В письменных пояснениях по делу (вх. № 1368 от 24.02.2014) общество сообщило, что рассылка указанного сообщения осуществлялось с аккаунта партнера общества ООО «Гранд Телеком», с которым у ООО «Интис СМС» заключен договор постоплатной системы расчета № 01022013-1 от 01.02.2013.

Согласно пояснениям ООО «Гранд Телеком» отправку рассматриваемого СМС-сообщения осуществляло ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенного между ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

На заседания Комиссии 02.04.2014 и 30.06.2014 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился, запрошенные определениями от 03.03.2014 и 10.06.2014 документы обществом не представлены.

Процессуальные документы (определения от 03.03.2014 и 10.06.2014) в ходе рассмотрения дела № 10588/05-2013 ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» направлялись по адресу, указанному в ЕГРЮЛ в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, оф. 2, заказными письмами с уведомлением № 43206872634731 от 11.03.2014 и № 43206875634738 от 10.06.2014, соответственно. Заказное письмо № 43206872634731 от 11.03.2014 возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. Подтверждение получения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказного письма № 43206875634738 от 10.06.2014 отсутствует.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10588/05-2013 направлялись ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по адресу, указанному в ЕГРЮЛ в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества, 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 ненадлежащим извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела неполучение обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» признается извещенным о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, и в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, отсутствие представителя общества в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Представитель ООО «ЭЦК» на рассмотрение дела 03.03.2014 не явился, общество представило в Ульяновское УФАС России копию договора оказания услуг № 110/12 от 01.03.2012, заключенного между ООО «ЭЦК» и ООО «Интис СМС».

Представитель ООО «Гранд Телеком» на заседания Комиссии 02.04.2014 и 30.06.2014 не явился, запрошенные определением от 03.03.2014 и 10.06.2014 документы обществом не представлены.

Исследовав материалы дела № 10588/05-2013, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482», распространенную 17.10.2013 в 15 час. 39 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») Л<...>ва С.А. (исх. № АК/45720/13 от 18.11.2013, вх. № 10505 от 02.12.2013). В заявлении от 17.10.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 17.10.2013 в 15 час. 39 мин. поступило СМС-сообщение: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «AvtoAdvokat». СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») (Москва и Московская область).

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 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.

СМС-сообщение: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482» в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7650-05 от 04.12.2013) ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 16.12.2013, вх. № 11033 от 16.12.2013) сообщило, что отправку СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик») (125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр. 7) в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8262 от 25.12.2013) ООО «СМС Трафик» (исх. № 12-14 от 14.01.2014, вх. № 192 от 14.01.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило ООО «Интис СМС» согласно договору № 110/12 от 01.03.2012, заключенному между ООО «Интис СМС» и ООО «ЭЦК». ООО «ЭЦК», в свою очередь, заключен договор на оказание услуг по передаче sms-трафика посредством программы исполнителя № 03/12 от 07.03.2012 с ООО «СМС Трафик».

ООО «Интис СМС» (вх. № 1368 от 24.02.2014) сообщило, что отправку 17.10.2013 в 15 час. 39 мин. рекламного сообщения: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482» осуществило ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в соответствии с договором оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенным между ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и ООО «Гранд Телеком». У ООО «Гранд Телеком», в свою очередь, заключен договор постоплатной системы расчета № 01022013-1 от 01.02.2013 с ООО «Интис СМС».

От ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» в Ульяновское УФАС России по состоянию на 30.06.2014 не поступило.

Таким образом, рассылка 17.10.2013 в 15 час. 39 мин. рекламного сообщения: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482» осуществлялась при непосредственном участии ООО «Интис СМС», ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Согласно п.п. 3.2.2 и 3.2.3 договора № 01022013-1 от 01.02.2013 и п.п. 7 и 8 приложения № 1 к указанному договору ООО «Гранд Телеком» обязано собирать достоверные сведения, подтверждающие согласие абонентов на получение СМС-сообщений, по требованию ООО «Интис СМС» представить факты, подтверждающие согласие абонентов о возможной отправке им СМС-сообщений, чтобы исключить возможность распространения СПАМ-рассылок (любой источник информации, подтверждающий согласие абонента на получение СМС-сообщений).

Согласно п. 3.2.2 договора оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенного между ООО «Гранд Телеком» (исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (заказчик), и п. 9 приложения № 1 к указанному договору, последнее обязуется не отправлять через программное приложение первого СПАМ, СМС-сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение сообщений рекламного характера.

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.

Каждый из указанных рекламодателей 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 рекламодателем.

Документального подтверждения дачи Л<...>вым С.А., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482» рекламодателями ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в Ульяновское УФАС России 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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Признать рекламу: «АВТОЮРИСТ - досрочный возврат прав, ДТП, Гарантии. Звоните! 84956478482», распространенную 17.10.2013 в 15 час. 39 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента номера телефона 8-916-<...>, 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.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

антимонопольного органа для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 11.07.2014.

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