

РЕШЕНИЕ

03 июля 2014 г.

г. Улан-Удэ

Дело № 05-12/6-2014

Резолютивная часть решения объявлена 02 июля 2014 года.

Полный текст решения изготовлен 03 июля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев 02.07.2014 дело № 05-12/6-2014, по признакам нарушения ЗАО «ГрандТелеком» (далее – в т.ч. ответчик) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон о рекламе)

в отсутствии заявителя, извещен,

в отсутствии ответчика, извещен,

УСТАНОВИЛА:

Федеральная антимонопольная служба России на основании пункта 6 постановления Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 "Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Правила), направила в Бурятское УФАС России для рассмотрения обращение жителя г. Москва А. (вх. № 1545 от 19.03.2014) по факту нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Из заявления А. следует, что на принадлежащий ему номер телефона +7925... 17.03.2014 в 17:53 час. поступило смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Досрочный возврат прав, ДТП, Гарантия! Звоните! 84957980263».

СМС-сообщение поступило с номера от +79083534664 через SMS-центр +79023708198.

Оператором мобильной связи - ОАО «Мегафон» факт получения заявителем в указанное время смс-сообщения подтвержден детализацией абонентского счета, а также сообщено, что рассылка смс-сообщения осуществлялась через смс-центр оператора связи ОАО «СМАРТС» (Самарская область).

ОАО «СМАРТС» на запрос Бурятского УФАС России сообщило (вх. № 2058 от 09.04.2014), что является координирующим оператором сотовой связи стандарта GS-900 на территории Самарской области и согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «СМАРТС-Уфа - GSM» (г. Уфа).

По информации ЗАО «Ярославль - GSM» (вх. № 2114 от 11.04.2014) указанное смс-сообщение на номер заявителя осуществляло ЗАО «ГрандТелеком» на основании

договора.

16.04.2014 Бурятским УФАС России в отношении ЗАО «ГрандТелеком» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Рассмотрение дела было назначено на 19.05.2014.

16.05.2014 срок рассмотрения дела был продлен до 16.07.2014.

19.05.2014 вынесено определение об отложении рассмотрения дела в связи с отсутствием данных о надлежащем извещении ответчика о времени и месте рассмотрения дела. Рассмотрение дела было назначено на 04.06.2014.

04.06.2014 вынесено определение об отложении рассмотрения дела в связи с отсутствием данных о надлежащем извещении ответчика о времени и месте рассмотрения дела. Рассмотрение дела было назначено на 02.07.2014.

По состоянию на 02.07.2014 установлено, что почтовое отправление - определение об отложении рассмотрения дела от 04.06.2014 адресату не вручено. Согласно информации раздела «отслеживание почтовых отправлений» сайта «Почта России отправление (определение об отложении рассмотрения дела от 04.06.2014) ЗАО «ГрандТелеком» по юридическому адресу (г. Москва, ул. Бочкова, 6,1) не вручено в связи с временным отсутствием адресата (распечатка с сайта «Почта России» приобщено к материалам дела).

Комиссией Бурятского УФАС России расценено, что ответчик о времени и месте рассмотрения дела извещен, поскольку юридическое лицо обязано обеспечить получение корреспонденции по юридическому адресу.

Определение об отложении рассмотрения дела от 04.06.2014 также направлялось по адресу: г. Москва, ул. Полковная, 3 стр. 9, который указан в договоре, заключенном между ответчиком и ЗАО «СМАРТС-Уфа-GSM») в качестве почтового адреса. Согласно уведомлению о вручении почтового отправления по данному адресу определение об отложении рассмотрения дела от 04.06.2014 вручено 16.06.2014.

Рассмотрение дела состоялось 02.07.2014, на котором установлено следующее.

Между ЗАО «СМАРТС-Уфа-GSM» и ЗАО «ГрандТелеком» 15.10.2013 заключен договор № 10-01/212, согласно которому ЗАО «СМАРТС-Уфа-GSM» предоставляет ответчику услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых им для отправки смс-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества.

В соответствии с пунктом 2.5 указанного договора формирование текста сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится ЗАО «ГрандТелеком», при этом согласно пункту 3.2.3 ответчик в обязательном порядке должен получить согласие абонента на получение смс-сообщений.

ЗАО «ГрандТелеком» доказательств наличия согласия абонента на получение смс-сообщения рекламного характера и письменных пояснений в Бурятское УФАС России не предоставил.

Согласно части 1 статьи 18 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 распространённой 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 пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Комиссия пришла к выводу, что смс-сообщение следующего содержания: «Досрочный возврат прав, ДТП, Гарантия! Звоните! 84957980263» соответствует вышеуказанному понятию рекламы.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, из материалов дела установлено, что ЗАО «ГрандТелеком» является рекламодателем.

Комиссия, исследовав материалы и обстоятельства дела, установила, что ЗАО «ГрандТелеком» допустило нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «ГрандТелеком» нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Выдать ЗАО «ГрандТелеком» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить направление смс-сообщений (рекламы) в отсутствие предварительного согласия абонентов на получение рекламы **в срок до 10.08.2014.**
3. Передать решение Комиссии и материалы дела уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Бурятия в течение трёх месяцев со дня принятия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту-Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: <...>, руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», 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, на основании своего решения от 03.07.2014 года по делу № 05-12/6-2014 о нарушении ЗАО «ГрандТелеком» части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закона «О рекламе»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «ГрандТелеком» прекратить нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, а именно: прекратить направление смс-сообщений (рекламы) в отсутствие предварительного согласия абонентов на получение рекламы **в срок до 10.08.2014.**

2. ЗАО «ГрандТелеком» о выполнении настоящего предписания сообщить в Бурятское УФАС России в письменном виде **в срок не позднее 5 календарных дней со дня исполнения предписания.**

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.