

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10559/05-2014

28.04.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10559/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <К...> - о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом,

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

УСТАНОВИЛА:

По обращению <К...> Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. рекламного СМС-сообщения: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без вноса т. 9208924» от отправителя «!avtcredit» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10559/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 и ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <К...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - <Ч...>. Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 28.02.2014 <Ч...> не явился, запрошенные определением от 28.01.2014 документы не представил. В материалах дела № 10559/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения <Ч...> определения Ульяновского УФАС России от 28.01.2014 - заказное письмо № 43206871633537 от 04.02.2014, которым в адрес указанного лица направлено определение от 28.01.2014, вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой «Истёк срок хранения».

Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10559/05-2014 продлён до 28.03.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.03.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 28.03.2014 <Ч...> не явился, запрошенные определением от 28.02.2014 документы не представил. В материалах дела № 10559/05-2014 отсутствует документальное подтверждение извещения <Ч...> о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо № 43206872633536 от 04.03.2014, которым в адрес указанного лица направлено определение от 28.02.2014, вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой «Истёк срок хранения».

Определением от 28.03.2014 срок рассмотрения дела № 10558/05-2014 продлён до 28.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

<Ч...> на рассмотрение 28.04.2014 не явился, определение о продлении срока рассмотрения дела от 28.03.2014 указанным лицом на момент вынесения настоящего решения не получено.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10559/05-2014 направлялись <Ч...> по адресу места его фактического нахождения (им же указанному в договоре № 27200 от 31.05.2013 на предоставление услуг доступа к системе передачи данных), 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 стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Исследовав материалы дела № 10559/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без взноса т. 9208924», распространенную 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили обращения <К...> (г. Санкт-Петербург), перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45625/13 от 18.11.2013, вх. № 10436 от 28.11.2013), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 48 от 28.01.2014). В обращении от 24.10.2013 указано, что заявителю 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** ** ** ** ** поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без взноса т. 9208924». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «!avtocredit».

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.

В силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении кредитов на приобретение подержанных автомобилей всего по двум документам, направленная 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** * **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге по предоставлению кредита.

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.

Вместе с тем, из обращения <К...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Доказательства наличия предварительного согласия на получение рассматриваемой рекламы в материалах дела № 10559/05-2014 отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции») финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, в силу п. 2 ч. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» реклама, направленная 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** * **, сообщающая о предоставлении кредитов на приобретение автомобилей, является рекламой финансовых услуг. Однако в нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовую услугу.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 1 ст. 28 - рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

СМС-сообщение: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без вноса т. 9208924» поступило заявителю с номера СМС-центра +7 903 701 11 11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 7576-05 от 02.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеуказанное рекламное сообщение. Из ответа Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 11034 от 16.12.2013) следует, что на телефонный номер заявителя СМС-сообщение было отправлено абонентом с идентификационным номером 70886978055, который в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012 закреплен за обществом с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком»).

Согласно ответу ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 3 от 09.01.2014, вх. № 121 от 13.01.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8370-05 от 27.12.2013) отправителем СМС-сообщения от имени «!avtocredit» является контрагент под учётным номером 27200 - <Ч...>, чей кабинет зарегистрирован под номером 14969 дилером - обществом с ограниченной ответственностью «ВИШНЯ ПЛЮС» (далее - ООО «ВИШНЯ ПЛЮС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» направлен запрос (исх. № 175-05 от 15.01.2014) о представлении сведений о заказчике рассматриваемого СМС-сообщения. Согласно ответу ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» (вх. № 462 от 23.01.2014) общество предоставляет заказчикам техническую возможность с использованием платформы, предоставленной ООО «Лоджик Телеком», воспользоваться за определенную плату услугами связи, предоставляемыми обществом. В соответствии с положениями заключаемого с заказчиками договора ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» предоставляет специальную страницу доступа, именуемую «Виртуальный кабинет», что позволяет в любое удобное для заказчика время производить рассылки СМС-сообщений через сеть Интернет на мобильные телефоны своих клиентов или по клиентской базе исполнителя. В данном конкретном случае контракт № 27200 от 31.05.2013 на предоставление услуг доступа к системе передачи данных заключен ООО «ВИШНЯ ПЛЮС» с <Ч...>.

Вместе с тем, в материалах дела № 10559/05-2014, кроме договора № 27200 от 31.05.2013, отсутствуют какое-либо иное свидетельство (к примеру, финансовые документы об оплате услуг по вышеуказанному договору), подтверждающие факт предоставления <Ч...> доступа к системе, позволяющей отправлять СМС-сообщения, а также иное документальное подтверждение данных о вышеуказанном контрагенте.

Соответственно, рекламодателями рассматриваемого СМС-сообщения следует признать <Ч...> и ООО «ВИШНЯ ПЛЮС».

От <Ч...> каких-либо сведений о заказчиках распространения СМС-сообщения: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без взноса т. 9208924» в Ульяновское УФАС России не поступило. Соответственно, доподлинно установить рекламодателя рассматриваемого СМС-сообщения в данном случае Ульяновскому УФАС России не представляется возможным.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

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 и ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая тот факт, что срок рассмотрения дел о нарушении законодательства Российской Федерации составляет 3 месяца, 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 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу о предоставлении кредита: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без вноса т. 9208924», распространённую 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** * **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <Ч...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ВИШНЯ ПЛЮС» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

. 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 15.05.2014.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 29

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

28.04.2014

г. Ульяновск

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

на основании своего решения от 28.04.2014 по делу № 10559/05-2014 о признании рекламы: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без вноса т. 9208924» от

отправителя «!avtocredit», распространённой 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** ** *, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <Ч...>, зарегистрированному по адресу: <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. <Ч...>, зарегистрированному по адресу: <...>, кв. 21, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 июня 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 30 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

28.04.2014

г. Ульяновск

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

на основании своего решения от 28.04.2014 по делу № 10559/05-2014 о признании рекламы: «Автокредит на б/у авто по 2-документам без взноса т. 9208924» от отправителя «!avtocredit», распространённой 24.10.2013 в 21 час. 00 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 ***

*** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ВИШНЯ ПЛЮС», расположенному по адресу: 195220, г. Санкт-Петербург, Гражданский пр-т, д. 41А, оф. 4, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «ВИШНЯ ПЛЮС», расположенному по адресу: 195220, г. Санкт-Петербург, Гражданский пр-т, д. 41А, оф. 4, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 июня 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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