

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. № 4771-05 от 18.06.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10733/05-2014

02.06.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10733/05-2014 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;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Мобильный Мир» (далее - ООО «Мобильный Мир»), расположенного по адресу: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 14/19, стр. 1, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ТехМедиа» (далее - ООО «ТехМедиа»), расположенного по адресу: 115372, г. Москва, ул. Липецкая, д. 44а, стр. 1, пом. 4, - представитель не явился,

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 № 10733/05-2014 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 «Мобильный Мир» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 08.04.2014.

Определением от 08.04.2014 срок рассмотрения дела № 10733/05-2014 продлен до 11.06.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ТехМедиа». Рассмотрение дела отложено и назначено на 12.05.2014.

Определением от 12.05.2014 рассмотрение дела № 10733/05-2014 отложено и назначено на 02.06.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10733/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 08.04.2014, 12.05.2014 и 02.06.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10733/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

Представитель ООО «Мобильный Мир» на рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 21 от 07.04.2014, вх. № 2739 от 09.04.2014) общество сообщило, что отправку указанного сообщения осуществляло ООО «ТехМедиа» по договору о предоставлении услуг № Р-0037 от 01.07.2012, заключенному между ООО «Мобильный Мир» и ООО «ТехМедиа». В соответствии с данным договором ООО «Мобильный Мир» предоставило ООО

«ТехМедиа» доступ к каналу для самостоятельной работы с отправкой СМС-рассылок, а ООО «ТехМедиа», в свою очередь, производило информирование своих клиентов, давших свое согласие на получение информационных СМС-сообщений с уведомлением, о начале акции.

На рассмотрение дела 12.05.2014 и 02.06.2014 представитель ООО «ТехМедиа» не явился, запрошенные определениями от 08.04.2014 и 12.05.2014 документы обществом не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 08.04.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206873638295 от 14.04.2014 по адресу места регистрации ООО «ТехМедиа» (115372, г. Москва, ул. Липецкая, д. 44а, стр. 1, пом. 4). Указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 12.05.2014 направлено ООО «ТехМедиа» заказным письмом с уведомлением № 43206874635682 от 16.05.2014, однако подтверждение получения обществом указанного заказного письма отсутствует.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10733/05-2014 направлялись ООО «ТехМедиа» по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц 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 извещение стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «ТехМедиа» 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.

Исследовав материалы дела № 10733/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733» ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления Л<...>ва С.А. (исх. № АД/52823/13 от 25.12.2013, вх. № 68 от 10.01.2014), абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС»). В заявлении от 16.12.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 16.12.2013 в 11 час. 09 мин. поступило СМС-сообщение: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «79087590333».

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

СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-83-97, принадлежащих к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

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: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у неопределенного круга лиц заинтересованности к реализуемым автомобилям.

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.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

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. № 490-05 от 28.01.2014) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-490 от 10.02.2014, вх. № 1029 от 12.02.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-... осуществляло ООО «Мобильный Мир» в соответствии с договором № 190-12 от 07.11.2012, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Мобильный Мир».

Из письменных пояснений по делу № 10733/05-2014 ООО «Мобильный Мир» (исх. № 21 от 07.04.2014, вх. № 2739 от 09.04.2014) следует, что 16.12.2013 было отправлено СМС-сообщение: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733» на телефонный номер <...> -916-... с помощью канала выделенного ООО

«ТехМедиа» согласно договору о предоставлении услуг № Р-0037 от 01.07.2012, заключенному между ООО «Мобильный Мир» (исполнитель) и ООО «ТехМедиа» (заказчик). Согласно п. 5.4 указанного договора ООО «ТехМедиа» обязано получить от абонентов предварительное согласие на получение СМС-сообщений.

От ООО «ТехМедиа» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 16.12.2013 в 11 час. 09 мин. СМС-сообщения: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733» осуществлялось в соответствии с договорами:

- договором № 190-12 от 07.11.2012, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «Мобильный Мир»;

- договором № Р-0037 от 01.07.2012, заключенным между ООО «Мобильный Мир» и ООО «ТехМедиа».

Согласно п. 9.3 договора о предоставлении услуг № Р-0037 от 01.07.2012, заключенному между ООО «Мобильный Мир» и ООО «ТехМедиа», последнее несет ответственность за рассылку информации тем абонентам, которые не давали разрешения на их получение. Абонент вправе требовать от ООО «ТехМедиа» возмещения в полном объеме убытков, в случае если они возникли в результате рассылки несанкционированных сообщений в адрес абонента.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «Мобильный Мир» и ООО «ТехМедиа».

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., абонентом телефонного номера +7-916- <...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733» рекламодателями ООО «Мобильный Мир» и ООО «ТехМедиа» в Ульяновское УФАС России не представлено.

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.

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:

Признать рекламу: «Мерседес-Бенц Е-Класса от 410.000! Рассрочка на 2 года. Индивидуальные условия на весь модельный ряд. Подробности по: 8(495)2367733», распространенную 16.12.2013 в 11 час. 09 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 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, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

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 18.06.2014.

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