

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. № 4230-05 от 30.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10675/05-2014

16.05.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10675/05-2014 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:

- индивидуального предпринимателя Щ<...>ва (далее - ИП Щ<...>в О.А.), ИНН 770171648476, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель уведомлен надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Телеком-СМС» (далее - ООО «Телеком СМС»), расположенного по адресу: 633132, Новосибирская обл., р.п. Мошково, ул. Западная, д. 13, кв. 42 (почтовый адрес: 630089, г. Новосибирск, ул. Бориса Богаткова, д. 248а, оф. 607), - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению Л<...>ва С.А. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Ульяновским УФАС России определением от 17.02.2014 возбуждено дело № 10675/05-2014. К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Телеком-СМС» и ИП Щ<...>в О.А., а также заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 17.03.2014.

Определением от 17.03.2014 срок рассмотрения дела продлен до 17.04.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.04.2014.

Определением от 17.04.2014 срок рассмотрения дела продлен до 17.05.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10675/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 Л<...>в С.А. не явился, запрошенные определением от 17.02.2014 документы заявителем не представлены. Определения Ульяновского УФАС России по делу № 10675/05-2014 направлялись Л<...>ву С.А. по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, которые заявителем получены.

На рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 представитель ООО «Телеком-СМС» не явился, запрошенные определениями от 17.02.2014, 17.03.2014 и 17.04.2014 документы обществом не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 17.02.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206871638709 от 27.02.2014, определение от 17.03.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206872639606 от 26.03.2014, определение от 17.04.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206873641134 от 22.04.2014 - по адресу фактического места нахождения ООО «Телеком-СМС» (630089, г. Новосибирск, ул. Бориса Богаткова, д. 248а, оф. 607). Заказные письма № 43206871638709 и № 43206872639606 возвращены в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Подтверждение получения ООО «Телеком-СМС» заказного письма № 43206873641134 отсутствует.

На рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 ИП Щ<...>в О.А. не явился, запрошенные определениями от 17.02.2014, 17.03.2014 и 17.04.2014 документы предпринимателем не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 17.02.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206871638716 от 27.02.2014, определение от 17.03.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206872639613 от 26.03.2014, определение от 17.04.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206873641158 от 22.04.2014 - по адресу места нахождения ИП Щ<...>ва О.А. (105005, г. Москва, пер. <...>). Заказные письма № 43206871638716 и № 43206872639613 возвращены в Ульяновское

УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Подтверждение получения ИП Щ<...>вым О.А. заказного письма № 43206873641158 отсутствует.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10675/05-2014 направлялись ООО «Телеком-СМС» по указанному в договоре № 478569251 от 14.05.2013 адресу местонахождения общества и ИП Щ<...>ву О.А - по указанному в договоре № 201304011 от 01.04.2013 адресу местонахождения предпринимателя, 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 указанных лиц о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения процессуальных документов, направленных в их адрес.

Таким образом, ООО «Телеком-СМС» и ИП Щ<...>в О.А. признаются извещенными 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 представителей указанных лиц в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 10675/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 asm-avto.ru», направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-916-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления Л<...>ва С.А., абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») (исх. № АД/50359/13 от 12.12.2013, вх. № 11098 от 24.12.2013). В заявлении от 26.11.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 26.11.2013 в 14 час. 51 мин. поступило СМС-сообщение: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 asm-avto.ru». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «SKODA Centr». СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

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 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: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 asm-avto.ru», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у неопределенного круга лиц заинтересованности к возможности приобретения автомобиля на выгодных условиях.

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 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. № 8331-05 от 26.12.2013) Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 17.01.2014, вх. № 275 от 17.01.2014) сообщил, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916- <...> осуществило ООО «Телеком-СМС» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 478569251 от 14.05.2013, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Телеком-СМС».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 736-05 от 06.02.2014) ООО «Телеком-СМС» (вх. № 1266 от 20.02.2014) сообщило, что рассылку указанного СМС-сообщения осуществил ИП Щ<...>в О.А. (ИНН 770171648476) в соответствии с договором на оказание контент-услуг № 201304011 от 01.04.2013, заключенным между ООО «Телеком-СМС» (исполнитель) и ИП Щ<...>вым О.А. (заказчик).

От ИП Щ<...>ва О.А. каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 asm-avto.ru» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 26.11.2013 в 14 час. 51 мин. СМС-сообщения: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 asm-avto.ru» осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- договором об оказании услуг связи «Билайн» № 478569251 от 14.05.2013, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Телеком-СМС»;

- договором № 201304011 от 01.04.2013, заключенным между ООО «Телеком-СМС» и ИП Щ<...>вым О.А.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «Телеком-СМС» и ИП Щ<...>ва О.А.

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: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0% переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 ast-avto.ru» рекламодателями, в том числе ИП Щ<...>вым О.А., в Ульяновское УФАС России не представлено.

Таким образом, указанная реклама распространена посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-916-<...>, что является нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является 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 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 «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: «Обменяем Ваш а/м на новую SKODA без доплаты в кредит с 0%

переплаты до 30.11. Тел: + 74959805959 acm-avto.ru», распространенную 26.11.2013 в 14 час. 51 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-916-<...>, 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 возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30.05.2014.

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