

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. № 5537-05 от 11.07.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10583/05-2014

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 № 10583/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламных сообщений, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - С<...>кого - 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 «БИФРИ» (далее - ООО «БИФРИ»), расположенного по адресу: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Лодейнопольская, д. 5, литера А, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет» (далее - ООО «ССБ»), расположенного по адресу: 690039, Приморский край, г. Владивосток, пр-т 100 лет Владивостоку, д. 103А, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»), расположенного по адресу: 443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, корп. 2, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- закрытого акционерного общества «Астрахань- GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»), расположенного по адресу: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по фактам распространения рекламных сообщений посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> возбуждено дело № 10583/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены ООО «БИФРИ» и ООО «ССБ», а также - заявитель С<...>кий Л.В. Рассмотрение дела назначено на 27.02.2014.

Определением от 27.02.2014 срок рассмотрения дела № 10583/05-2014 продлен до 28.04.2014, в связи с привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ОАО «СМАРТС», а также с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 01.04.2014.

С целью установления местонахождения ООО «ССБ» определением от 01.04.2014 производство по делу № 10583/05-2014 приостановлено.

Согласно Единому государственному реестру юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ), электронная версия которого размещена на Интернет-сайте www.egrul.nalog.ru, место нахождения постоянно действующего исполнительного органа ООО «ССБ» с 31.03.2014 определено: 690039, Приморский край, г. Владивосток, пр-т 10 лет Владивостоку, д. 103, корп. А.

Определением от 10.06.2014 производство по делу № 10583/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 30.06.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ЗАО «Астрахань-GSM». Рассмотрение

дела назначено на 30.06.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10583/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На рассмотрение дела 27.02.2014, 01.04.2014 и 30.06.2014 С<...>кий Л.В. не явился, запрошенные определением от 28.01.2014 документы заявителем не представлены.

Определения Ульяновского УФАС России по делу № 10583/05-2014 направлялись С<...>кому Л.В по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, которые заявителем получены.

Представитель ООО «БИФРИ» на рассмотрение дела 27.02.2014, 01.04.2014 и 30.06.2014 не явился. В Ульяновское УФАС России от ООО «БИФРИ» поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя общества (исх. № 2306/2014-003 от 23.06.2014, вх. № 5434 от 24.06.2014). В письменных пояснениях по делу (исх. № 2502/2014-01 от 25.02.2014, вх. № 1524 от 03.03.2014; исх. № 0330/2014 от 31.03.2014, вх. № 2454 от 31.03.2014) общество сообщило, что между ОАО «БИФРИ» и ООО «СББ» заключен договор № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013, в рамках которого ООО «СББ» 17.10.2013 осуществило отправку СМС-сообщения: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» на номер мобильного телефона 8-916-<...>. Факты отправки СМС-сообщений: 10.10.2013 - «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT») и 16.10.2013 - «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333» системами статистического учета приема-передачи сообщений не подтверждаются.

На рассмотрение дела 27.02.2014, 01.04.2014 и 30.06.2014 представитель ООО «СББ» не явился, запрошенные определениями от 28.01.2014, 27.02.2014 и 10.06.2014 документы обществом не представлены. Определение от 28.01.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206871634879 от 10.02.2014 по адресу ООО «СББ», указанному в договоре оказания услуг № ДТ-К/013552 от 01.10.2013 (192007, г. Санкт-Петербург, ул. Боровая, д. 51, корп. 2). Указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 27.02.2014 направлено ООО «СББ» по указанному адресу заказным письмом с уведомлением № 43206872634533 от 07.03.2014, которое также возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 10.06.2014 направлено ООО «СББ» заказным письмом с уведомлением № 43206875634677 от 10.06.2014 по адресу места регистрации ООО «СББ» (690039, Приморский край, г. Владивосток, пр-т 100 лет Владивостоку, д. 103 А), однако подтверждение получения обществом указанного письма отсутствует. Кроме того, определения Ульяновского УФАС России направлялись ООО «СББ» по адресу электронной почты (terminal_reklama@pscd.ru), указанному обществом в договоре № ДТ-К/013552 от 01.10.2013.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10583/05-2014 направлялись ООО «СББ» 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 извещение стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом

процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «СБ» 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.

На рассмотрение дела 01.04.2014 и 30.06.2014 представитель ОАО «СМАРТС» не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 1-799 от 21.02.2014, вх. № 1293 от 21.02.2014) общество сообщило, что СМС-сообщения 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. и 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. отправлены через СМС-центр 8-902-370-01-01, который закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

Представитель ЗАО «Астрахань-GSM» на рассмотрение дела 30.06.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 02-02/2155 от 23.06.2014, вх. № 5439 от 24.06.2014) общество сообщило, что номер <...> -902-370-01-01 принадлежит к номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM» и закреплен за СМС-центром, данный номер является глобальным заголовком. ЗАО «Астрахань-GSM» не занимается созданием и распространением СМС-рекламы. В ходе проведенной внутренней проверки установлено, что СМС-сообщения на абонентский номер <...> -916-<...> 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. и 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. отправлены через СМС-центр 8-902-370-01-01 закрытым акционерным обществом «СМАРТС-УФА» (далее - ЗАО «СМАРТС-УФА»).

Исследовав материалы дела № 10583/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000», ненадлежащей, а также выделить в отдельное производство дела по фактам распространения СМС-сообщений: 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. - «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT») и 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. - «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333». При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления от 17.10.2013 и 22.10.2013 абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») С<...>кого Л.В. (исх. № АК/45876/13 от 19.11.2013, вх. № 10435 от 28.11.2013). В заявлениях сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия поступили СМС-сообщения:

- 1) 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. - «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT»);
- 2) 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. - «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333» (отправитель «ANRO»);
- 3) 17.10.2013 в 16 час. 43 мин. - «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» (отправитель «bobr_master»).

СМС-сообщения поступили с телефонных номеров: +7-902-995-85-81 и +7-902-370-01-01, принадлежащих к ресурсу нумерации 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-сообщениях: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000», «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» и «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333», является рекламой.

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.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела установлено, что распространение рекламы 17.10.2013 в 16 час. 43 мин. «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» на абонентский номер <...> -916-<...> осуществлялось в соответствии с договорами:

- договором № 0908/2012/01-02-04-01-876 от 09.08.2012, заключенным между ООО «СМАРТС» и ООО «БИФРИ»;

- договором № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013, заключенным между ООО «БИФРИ» и ООО «ССБ».

Согласно п. 2.3 договора № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013, заключенного между ООО «БИФРИ» (исполнитель) и ООО «ССБ» (заказчик), последнее обязано получить согласие абонентов, которым направляются сообщения на получение таких сообщений заказчика в порядке и форме, предусмотренной применимым законодательством.

От ООО «ССБ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-

сообщения: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «БИФРИ» и ООО «ССБ».

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 С<...>ким Л.В., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» рекламодателями ООО «БИФРИ» и ООО «ССБ» 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.

В ходе рассмотрения дела № 10583/05-2014 установлено, что распространение СМС-сообщений: 10.10.2013 - «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT») и 16.10.2013 - «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333» осуществило ЗАО «СМАРТС-УФА».

Согласно п. 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, антимонопольный орган вправе выделить в отдельное производство одно или несколько дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

С целью установления рекламораспространителей рекламных сообщений: «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT»), отправленного 10.10.2013 в 18 час. 03 мин., и «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333», отправленного 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. на абонентский номер <...> -916-<...>, для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела Комиссия считает необходимым выделить в отдельное производство дело по фактам распространения указанных рекламных сообщений.

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 33, 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:

Выделить из дела № 10583/05-2014 в отдельное производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по фактам распространения по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8-916-<...> рекламы: 10.10.2013 в 18 час. 03 мин. - «В любой аэропорт: Комфорт - 1000 Бизнес - 1500 Город от 400 +74992713396» (отправитель «AIRPORT»); 16.10.2013 в 14 час. 07 мин. - «Студия мебели АНРО! Скидка 20% на всю корпусную мебель! Т. 89268595333» (отправитель «ANRO»).

Признать рекламу: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000», распространенную 17.10.2013 в 17 час. 32 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 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 11.07.2014.

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