

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. № 4126-05 от 26.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10732/05-2014

12.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10732/05-2014 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:

- 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;

- общества с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, - 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 № 10732/05-2014 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, ОАО «СМАРТС» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 08.04.2014.

Определением от 08.04.2014 срок рассмотрения дела № 10732/05-2014 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 «КАМАТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела отложено и назначено на 12.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10732/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10732/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

Представитель ОАО «СМАРТС» на рассмотрение дела 08.04.2014 и 12.05.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 1-1825 от 11.04.2014, вх. № 2968 от 11.04.2014) ОАО «СМАРТС» сообщило, что 08.12.2013 в 17 час. 33 мин. СМС-сообщение: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327» отправлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 24.04.2013, заключенным между указанными лицами.

На рассмотрение дела 12.05.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 08.04.2014 документы обществом не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 08.04.2014 направлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу фактического места нахождения общества (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) заказным письмом с уведомлением № 43206873638325 от 14.04.2014, которое вернулось в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи, а также по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А) - заказным письмом с уведомлением № 43206873638332 от 14.04.2014, которое вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения

дела № 10732/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества, а также по адресу места его фактического нахождения (указанному обществом в договоре предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013), 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 «КАМАТЕЛЕКОМ» 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 № 10732/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327» 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/52823/13 от 25.12.2013, вх. № 68 от 10.01.2014). В заявлении от 08.12.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 08.12.2013 в 17 час. 33 мин. поступило СМС-сообщение: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79084312752».

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: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327», является рекламой, поскольку она не обращена к конкретному лицу, направлена на формирование у неопределенного круга лиц заинтересованность к услугам такси.

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.

ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-1825 от 11.04.2014, вх. № 2968 от 11.04.2014) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на телефонный номер заявителя осуществлена ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

От ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 08.12.2013 в 17 час. 33 мин. СМС-сообщения: «Удобные полеты по городу. Такси Стрекоза 97-77-77» осуществлялось в соответствии с договором предоставления услуг № 193-13 от 18.10.2013, заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Каждый из указанных рекламораспространителей 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 рекламораспространителем.

Документального подтверждения дачи Л<...>вым С.А., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327» рекламораспространителями ОАО «СМАРТС» и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в Ульяновское УФАС России не представлено.

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

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями,

рекламораспространителями 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 «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: Едем быстро, комфортно, удобно от 170 руб.! Звоните - 8(495)2367327», распространенную 08.12.2013 в 17 час. 33 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 26.05.2014.

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