

С<...>му Л.В.

б-р <...>,

г. Москва, 109429

e-mail: <...>@gmail.com

ИП Н<...>вой М.К.

ул. <...>,

г. Санкт-Петербург, 199406

Наместникову В.А.

E-mail: v.namestnikov@gmail.com

ООО «СКМ Технолоджи»

ул. Электродная, д. 2, стр. 12-13-14, г. Москва,

111524

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. № 6741-05 от 29.08.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10584/05-2014

15.08.2014

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт Курчангина Н.В.,

- специалист-эксперт Пяткина Д.В.,

рассмотрев дело № 10584/05-2014 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 - С<...>кого - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя Н<...>вой (далее - ИП Н<...>ва М.К.) (ИНН 780162724254), зарегистрированной по адресу: 199406, г. Санкт-Петербург, ул. <...>, - не явилась, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель уведомлена надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> возбуждено дело № 10584/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП Н<...>ва М.К. и заявитель С<...>кий Л.В. Рассмотрение дела назначено на 27.02.2014.

Определением от 27.02.2014 срок рассмотрения дела № 10584/05-2014 продлен до 28.04.2014, рассмотрение дела отложено и назначено на 01.04.2014.

В связи с необходимостью установлении местонахождения ИП Н<...>вой М.К. определением от 01.04.2014 производство по делу № 10584/05-2014 приостановлено.

Ульяновским УФАС России в Управление Федеральной налоговой службы по Санкт-Петербургу направлен запрос (исх. № 3929-05 от 20.05.2014), в ответ на который управление представило выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (исх. № 02-08-02/03135дсп от 06.06.2014, вх. № 90/дсп от 19.06.2014) о регистрации индивидуального предпринимателя Н<...>вой . Согласно выписке адрес места регистрации ИП Н<...>вой М.К.: 199406, г. Санкт-Петербург, ул. <...>.

Определением от 22.07.2014 производство по делу № 10584/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 28.08.2014, рассмотрение дела назначено на 15.08.2014.

На рассмотрение дела 27.02.2014, 01.04.2014 и 15.08.2014 С<...>кий Л.В. не явился, запрошенные определением от 28.01.2014 документы заявителем не представлены. Определения Ульяновского УФАС России по делу № 10584/05-2014 направлялись С<...>кому Л.В. по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, которые заявителем получены.

На рассмотрение дела 27.02.2014, 01.04.2014 и 15.08.2014 ИП Н<...>ва М.К. не явилась, запрошенные определениями от 28.01.2014, 27.02.2014 и 22.07.2014 документы предпринимателем не представлены. Заказное письмо с уведомлением № 43206871634824, которым ИП Н<...>вой М.К. по адресу, указанному в регистрационной карте к договору № ДУ01-05/13 от 01.05.2013 (190031, г. Санкт-Петербург, ул. Гороховая, д. 47, корп. А), направлено определением от 28.01.2014, а также заказное письмо с уведомлением № 43206872634595, которым предпринимателю по указанному адресу направлено определение от 27.02.2014, возвращены в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 22.07.2014 направлено по адресу места регистрации ИП Н<...>вой М.К. (199406, г. Санкт-Петербург, ул. <...>) заказным письмом с уведомлением № 43206876638315 от 23.07.2014, однако подтверждение получения предпринимателем указанного заказного письма отсутствует.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10584/05-2014 направлялись ИП Н<...>вой М.К. по почтовому адресу, указанному предпринимателем, а также по адресу, указанному в ЕГРИП в качестве

её места регистрации, 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 предпринимателем процессуальных документов, направленных в её адрес.

Таким образом, ИП Н<...>ва М.К. признается извещенной 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 предпринимателя в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 10584/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили заявления абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС», г. Москва) С<...>кого Л.В., перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45876/13 от 19.11.2013, вх. № 10435 от 28.11.2013). В заявлении от 17.10.2014 сообщается, что 14.10.2013 в 10 час. 39 мин. на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия поступило СМС-сообщение: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «84997541454». СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

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: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454», является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги 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.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7638-05 от 03.12.2013) ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 16.12.2013, вх. № 11030 от 26.12.2013) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-916-<...> осуществило общество с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее - ООО «СофтПрофи») в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 476218040 от 01.01.2013, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8266-05 от 25.12.2013) ООО «СофтПрофи» (исх. № 104 от 17.01.2014, вх. № 390 от 20.01.2014 и № 1431 от 26.02.2014) сообщило, что отправка рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-916-<...> осуществлена ИП Н<...>вой М.К. (ИНН 780162724254) в соответствии с договором возмездного оказания услуг № ДУ01-05/13 от 01.05.2013.

От ИП Н<...>вой М.К. каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, распространение 14.10.2013 в 10 час. 39 мин. рекламы: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454» на абонентский номер <...> -916-<...> осуществлялось в соответствии с договорами:

- договором об оказании услуг связи «Билайн» № 476218040 от 01.01.2013, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи»;

- договором возмездного оказания услуг № ДУ01-05/13 от 01.05.2013, заключенным между ООО «СофтПрофи» (исполнитель) и ИП Н<...>вой М.К. (заказчик).

Согласно п. 3.7 договора возмездного оказания услуг № ДУ01-05/13 от 01.05.2013, заключенного между ООО «СофтПрофи» и ИП Н<...>вой М.К., предприниматель обязана получить предварительное письменное согласие абонента или адресата на получение СМС, рекламы или другой информации.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем в данном случае является ИП Н<...>ва М.К.

Рекламораспространитель 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 С<...>ким Л.В., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454» ИП Н<...>вой М.К. 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.

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.

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: «Цените свое время и деньги с комфортом! Заказ такси 84997541454», распространенную 14.10.2013 в 10 час. 39 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 29.08.2014.

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

Председатель Комиссии
Спиридонов

И.И.

Члены Комиссии
Курчангина

Н.В.

Д.В. Пяткина