

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. № 4232-05 от 30.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10627/05-2014

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 № 10627/05-2014 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 извещен надлежащим образом;

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

- закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ООО «Ярославль-GSM»), расположенного по адресу: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18, -

представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 17.02.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-916-<...> возбуждено дело № 10627/05-2014 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, - ЗАО «Ярославль-GSM», заявитель - Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 13.03.2014.

Определением от 13.03.2014 срок рассмотрения дела № 10627/05-2014 продлен до 17.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.04.2014.

Определением от 17.04.2014 срок рассмотрения дела продлен до 17.05.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10627/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 13.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10627/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, которые Л<...>вым С.А. получены.

На рассмотрение дела 13.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 представитель ЗАО «Ярославль-GSM» не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 01/146 от 19.03.2014, вх. № 2053 от 19.03.2014) ЗАО «Ярославль-GSM» сообщило, что отправку рассматриваемого рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором № 2СМС от 01.10.2012 на предоставление услуг, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

На рассмотрение дела 16.05.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 17.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела № 10627/05-2014 имеется документальное подтверждение извещения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» о месте и времени рассмотрения дела - заказное письмо с уведомлением № 43206873640564, которым в адрес общества направлено определение от 17.04.2014, получено адресатом 06.05.2014.

Исследовав материалы дела № 10627/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru» (отправитель «Jarex.ru»), 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 15.11.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 15.11.2013 в 15 час. 28 мин. поступило СМС-сообщение: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru» (отправитель «Jarex.ru»). СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-82-99, принадлежащего 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: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru», является рекламой.

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

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. № 8334-05 от 26.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-3117 от 28.12.2013, вх. № 22 от 09.01.2014) сообщило, что телефонный номер <...> -902-370-82-99 закреплен за СМС-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

Из письменного пояснения ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 01/146 от 19.03.2014, вх. № 2053 от 19.03.2014) следует, что техническая возможность формирования и направления указанного СМС-сообщения предоставлена ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором № 2СМС от 01.10.2012 на предоставление услуг, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Таким образом, распространение 15.11.2013 в 15 час. 28 мин. СМС-сообщения: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru» осуществлялось в соответствии с договором № 2СМС от 01.10.2012 на предоставление услуг, заключенным между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

От ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru» в Ульяновское УФАС России по состоянию на 16.05.2014 не поступило.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

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: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru» рекламораспространителями, в том числе ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в Ульяновское УФАС России не представлено.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 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: «Удобный сервис покупок в США и Японии. Доставка до двери! www.Jarex.ru», распространенную 15.11.2013 в 15 час. 28 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 30.05.2014.

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