

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. № 4227-05 от 30.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10637/05-2014

16.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10637/05-2014 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;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет»

(далее - ООО «СБ»), расположенного по адресу: 690039, Приморский край, г. Владивосток, пр-т 100 лет Владивостоку, д. 103А (до 31.03.2014 - адрес: 192007, г. Санкт-Петербург, ул. Боровая, д. 51, корп. 2), - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцевский 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 передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> возбуждено дело № 10637/05-2014 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, ООО «СБ» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 17.03.2014.

Определением от 17.03.2014 срок рассмотрения дела № 10637/05-2014 продлен до 17.04.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.04.2014.

Определением от 17.04.2014 срок рассмотрения дела № 10637/05-2014 продлен до 17.05.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10637/05-2014 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 № 10637/05-2014 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 «СБ» 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 № 43206871638723 от 27.02.2014, определение от 17.03.2014 направлено заказным письмом с уведомлением № 43206872639149 от 26.03.2014 - по адресу места регистрации ООО «СБ» (192007, г. Санкт-Петербург, ул. Боровая, д. 51, корп. 2). Указанные заказные письма возвращены в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 17.04.2014 направлено ООО «СБ» заказным письмом с уведомлением № 43206873641189 от 22.04.2014, однако подтверждение получения обществом указанного письма отсутствует. Кроме того, определения Ульяновского УФАС России направлялись ООО «СБ» 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 № 10637/05-2014 направлялись ООО «ССБ» по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц 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 «ССБ» 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 17.04.2014 и 16.05.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился. В письменном пояснении по делу (исх. б/н от 04.04.2014, вх. № 2651 от 07.04.2014) ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сообщило, что общество предоставляет ООО «ССБ» техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013552 от 01.10.2013 и дополнительного соглашения № 1 от 01.10.2013 к указанному договору. ООО «ССБ» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует тексты сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Исследовав материалы дела № 10637/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040», 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 14.11.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 13.11.2013 в 16 час. 57 мин. поступило СМС-сообщение: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040» (отправитель «PotolokVobr»). 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: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040», 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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» 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 «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. б/н от 13.02.2013) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 741-05 от 06.02.2014), а также в письменных пояснениях (исх. б/н от 04.04.2014, вх. № 2651 от 07.04.2014) сообщило, что отправку указанного рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-916-...> осуществило ООО «ССБ» на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013552 от 01.10.2013, заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исполнитель) и ООО «ССБ» (заказчик).

Таким образом, распространение 13.11.2013 в 16 час. 57 мин. СМС-сообщения: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040» осуществлялось в соответствии с договорами:

- договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2012, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»;
- договором оказания услуг № ДТ-К/013552 от 01.10.2013, заключенным между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «ССБ».

От ООО «ССБ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040» в Ульяновское УФАС России не поступило.

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ОАО «ВымпелКом», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» 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 Л<...>вым С.А., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: ««Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040» (отправитель «PotolokBob») рекламодателями ОАО «ВымпелКом» ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «ССБ» 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 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.

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: «Натяжные потолки бесплатно! Акция при заказе двух потолков. 84952212040», распространенную 13.11.2013 в 16 час. 57 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 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.