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. № 5536-05 от 11.07.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10568/05-2014

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 № 10568/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер телефона +7-917-<...> 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 - А<...>на - не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя А<...>на (далее - ИП А<...>н В.В.), зарегистрированного по адресу: 404143, Волгоградская обл., Среднеахтубинский

р-н, <...>, - не явился, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению А<...>на А.С. о нарушении ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 возбуждено дело № 10568/05-2014. К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП А<...>н В.В. и заявитель А<...>н А.С. Рассмотрение дела назначено на 25.02.2014.

Определением от 25.02.2014 срок рассмотрения дела № 10568/05-2014 продлен до 28.04.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 01.04.2014.

В связи с необходимостью установлении местонахождения ИП А<...>на В.В. определением от 01.04.2014 производство по делу № 10568/05-2014 приостановлено.

Ульяновским УФАС России в Управление Федеральной налоговой службы по Волгоградской области направлен запрос (исх. № 3928-05 от 20.05.2014), в ответ на который управлением представлена (исх. № 08-24/3/02480дсп от 02.06.2014, вх. № 89 от 09.06.2014) выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей о регистрации ИП А<...>на В.В. Согласно выписке адрес места регистрации ИП А<...>на В.В.: 404143, Волгоградская обл., Среднеахтубинский р-н, р.п. Средняя Ахтуба, ул. Рязанская, д. 24.

Определением от 10.06.2014 производство по делу № 10568/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 30.06.2014. Рассмотрение дела назначено на 30.06.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10568/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На рассмотрение дела 25.02.2014, 01.04.2014 и 30.06.2014 А<...>н А.С. не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10568/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением. От заявителя в Ульяновское УФАС России поступила копия договора о предоставлении услуг связи МТС от 06.12.2011, заключенного с открытым акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») с выделением абонентского номера +7-917-<...> (вх. № 1812 от 12.03.2014).

На рассмотрение дела 25.02.2014, 01.04.2014 и 30.06.2014 ИП А<...>н В.В. не явился, запрошенные определениями от 28.01.2014, 25.02.2014 и 10.06.2014 документы предпринимателем не представлены. Определение от 28.01.2014 направлено по адресу места регистрации ИП А<...>на В.В. (404143, Волгоградская обл., Среднеахтубинский р-н, <..>) заказным письмом с уведомлением № 43206871634206 от 06.02.2014, которое вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Определение от 10.06.2014 направлено ИП А<...>ну В.В. по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206875634608 от 10.06.2014, которое предпринимателем получено.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10568/05-2014 направлялись ИП А<...>ну В.В. по адресу места регистрации предпринимателя, 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 извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения предпринимателем процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ИП А<...>н В.В. 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 предпринимателя в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 10568/05-2014, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин», направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-<...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление абонента филиала в Ульяновской области ОАО «МТС» Л<...>на А.С. (вх. № 399/ог от 28.11.2013), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-917-<...> без его согласия 27.11.2013 в 14 час. 23 мин. поступило СМС-сообщение: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79688307932». СМС-сообщение поступило с номера +7-902-370-80-85, 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, <...>), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин», является рекламой.

Абонентский номер <...> -917-<...> предоставлен Л<...>ну А.С. на основании договора о предоставлении услуг связи МТС от 06.12.2011.

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 распространённой 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.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

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. № 7608-05 от 02.12.2013) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2879 от 10.12.2013, вх. № 10843 от 11.12.2013) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на телефонный номер заявителя осуществлена обществом с ограниченной ответственностью «Северо-Западная компания «Инфосвязь» (далее - ООО «СЗК «Инфосвязь») в соответствии с договором предоставления услуг № 57-13 от 25.03.2013, заключённым между ООО «СМАРТС» и ООО «СЗК «Инфосвязь».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8127-05 от 19.12.2013) ООО «СЗК «Инфосвязь» (исх. № 1/14 от 17.01.2014, вх. № 395 от 21.01.2014) сообщило, что отправка СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-917-... осуществил ИП А<...>н В.В. в соответствии с договором об оказании услуг № 3261/13-СМС от 11.10.2013, заключённым между ООО «СЗК «Инфосвязь» (исполнитель) и ИП А<...>ным В.В. (заказчик).

Таким образом, распространение 27.11.2013 в 14 час. 23 мин. СМС-сообщения: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин» осуществлялось в соответствии со следующими договорами:

- договором № 57-13 от 25.03.2013, заключённым между ООО «СМАРТС» и ООО «СЗК «Инфосвязь»;

- договором № 3261/13-СМС 11.10.2013, заключённым между ООО «СЗК «Инфосвязь» и ИП А<...>ным В.В.

Таким образом, рассылка рекламного сообщения осуществлялась при непосредственном участии ООО «СЗК «Инфосвязь» и ИП А<...>на В.В.

Каждый рекламодатель 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 А<...>ным А.С., абонентом телефонного номера +7-917-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин» ООО «СЗК «Инфосвязь» и ИП А<...>ным В.В. в Ульяновское УФАС России не представлено.

Таким образом, указанная реклама распространена посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-<...>, что является нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, 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: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002002181 До 20000 руб. за 20 мин», распространенную 27.11.2013 в 14 час. 23 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-<...>, 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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения 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.