

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление
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. № 4646-05 от 11.06.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10790/05-2014

28.05.2014

Ульяновск

г.

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

рассмотрев дело № 10790/05-2014 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:

- общества с ограниченной ответственностью «Гранд Телеком» (далее - ООО

«Гранд Телеком»), расположенного по адресу: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, пом. V, каб. 18, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (далее - ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»), расположенного по адресу: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.03.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством передвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8-916-<...> возбуждено дело № 10790/05-2014 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 «Гранд Телеком» и заявитель Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 28.04.2014.

Определением от 28.04.2014 срок рассмотрения дела № 10790/05-2014 продлен до 28.05.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10790/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 28.04.2014 и 28.05.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10790/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением, а также по электронной почте.

Представитель ООО «Гранд Телеком» на рассмотрение дела 28.04.2014 и 28.05.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 7416/01 от 08.04.2014, вх. № 2971 от 11.04.2014) общество сообщило, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в соответствии с договором оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенным между ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

На заседание Комиссии 28.05.2014 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился, запрошенные определением от 28.04.2014 документы обществом не представлены.

Процессуальный документ (определение от 28.04.2014) в ходе рассмотрения дела № 10790/05-2014 ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» направлен по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве места нахождения постоянно действующего исполнительного органа общества: 141981, Московская обл., г. Дубна, ул. Правды, д. 16, заказным письмом с уведомлением № 43206874550992 от 06.05.2014.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальный документ в ходе рассмотрения дела № 10790/05-2013 направлялся ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по адресу,

указанному в ЕГРЮЛ 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 извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» 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 № 10790/05-2013, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482», распространенную 30.01.2014 в 11 час. 37 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило перенаправленное Федеральной антимонопольной службой заявление Л<...>ва С.А. (вх. № 39/ог от 30.01.2014), абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС»). В заявлении сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 30.01.2014 в 11 час. 37 мин. поступило СМС-сообщение: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482». Согласно заявлению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79047389989».

СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-05-08, принадлежащего к ресурсу нумерации ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

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 и 3 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

СМС-сообщение: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 719-05 от 06.02.2014) ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-613 от 11.02.2014, вх. № 1047 от 12.02.2014) сообщило, что телефонный номер <...> -902-370-05-08 закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «Пенза-GSM» (далее - ЗАО «Пенза-GSM»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1355-05 от 05.03.2014) ЗАО «Пенза-GSM» (исх. № 01-226 от 14.03.2014, вх. № 1925 от 14.03.2014) сообщило, что отправку указанного рекламного СМС-сообщения на номер мобильного телефона 8-916-<...> осуществило ООО «Гранд Телеком» на основании договора предоставления услуг № 18-05-198 от 07.10.2013, заключенного между ООО «Гранд Телеком» (заказчик) и ЗАО «Пенза-GSM» (исполнитель).

ООО «ГрандТелеком» (исх. № 7416/01 от 08.04.2014, вх. № 2971 от 11.04.2014) сообщило, что отправку 30.01.2014 в 11 час. 37 мин. рекламы: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» осуществляло ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в соответствии с договором оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенным между указанными лицами.

Таким образом, рассылка 30.01.2014 в 11 час. 37 мин. рекламного сообщения: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» осуществлялась при непосредственном участии ЗАО «Пенза-GSM», ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Согласно п. 3.2.2. договора оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013, заключенного между ООО «Гранд Телеком» (исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (заказчик), и п. 9 приложения № 1 к указанному договору, последнее обязуется не отправлять через программное приложение первого СПАМ, СМС-сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение сообщений рекламного характера.

От ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» в Ульяновское УФАС России по состоянию на 28.05.2014 не поступило.

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.

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: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482» рекламодателями ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» 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.

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

Нарушение рекламой, рекламопроизводителями, рекламодателями, 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 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: «Досрочный возврат прав, ДТП, ГАРАНТИИ. Звоните! 84956478482», распространенную 30.01.2014 в 11 час. 37 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.

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 11.06.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.