

ИП <...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 024/05/18-19/2019
И ПРОДЛЕНИИ СРОКА ЕГО РАССМОТРЕНИЯ

«22» марта 2019 года

г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя управления - начальник аналитического отдела, члены Комиссии: заместитель начальника отдела естественных монополий - <...>, специалист - эксперт контрольного отдела - <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/18-19/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России поступило заявление физического лица (далее - Заявитель) (вх. № 20751 от 30.11.2018) по факту получения 23.11.2018 в 15:25 на используемый Заявителем абонентский номер <...> -902-012-01-94 с абонентского номера +7-958-887-95-93 ненадлежащей рекламы по средством телефонного звонка (далее – Реклама).

Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующей абонентский номер <...> -902-012-01-94, на получение Рекламы, чем нарушили, по мнению Заявителя, требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 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.

Красноярским УФАС России в адрес Красноярского филиала «Т2 Мобайл» был направлен запрос о предоставлении информации о рекламодателе указанной Рекламы.

Согласно письменным пояснениям Красноярского филиала «Т2 Мобайл» следует: «Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из официального источника на сайте Федерального агентства связи (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/) и Базе данных перенесенных абонентских номеров ЦНИИС, полученных из официального источника на сайте <https://zniis.ru/bdprn/check>, абонентский номер <...> с которого осуществлялся телефонный звонок +79588879593 входит в ресурс нумерации ООО «МиАТел» (г. Санкт-Петербург и Ленинградская область)». Таким образом, абонентский номер <...> , с которого на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый заявителем, была направлена Реклама по средством телефонного звонка принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «МиАТел» (ОГРН: 1137847187664, ИНН: 7841482919, 191186, г. Санкт-Петербург, просп. Невский, 22-24 А, пом. 101-Н/10) (далее – ООО «МиАТел»).

Красноярским УФАС России в адрес ООО «МиАТел» был направлен запрос о предоставлении информации о рекламодателе рассматриваемой Рекламы.

В установленный срок, в течение 7 дней с момента получения запроса о предоставлении информации о рекламодателе Рекламы в адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» запрошенные сведения не поступили.

Нормами части 1 статьи 34 Федерального закона «О рекламе» установлено, что юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые документы, материалы, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, а также обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

Неисполнение требований части 1 указанной вышеуказанной статьи влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Требование о представлении сведений и документов было мотивировано необходимостью выполнения возложенных на антимонопольный орган полномочий.

Красноярским УФАС России в адрес ООО «МиАТел» был направлен вызов на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, в связи с непредставлением в Красноярское УФАС России сведений, предусмотренных законодательством о рекламе. В адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» поступило ходатайство, из которого следует: «В ответ на Ваше письмо о вызове на составление протокола сообщаю, что ООО «МиАТел» находится в Санкт-Петербурге, законный представитель не сможет явиться на составление протокола в г. Красноярске. При рассмотрении дела прошу учесть следующие смягчающие обстоятельства:

ООО «МиАТел» предоставило ответ на запрос УФАС по Красноярскому краю от 04.12.2018 №19775 с нарушением сроков, так как не имело на момент получения запроса полной запрашиваемой информации. Договор с абонентом заключен по средствам агента, находящегося в другом городе (г. Волгодонск Ростовской области). ООО «МиАТел» сделало запрос копии договора и сроки ответа не зависели от ООО «МиАТел». После получения необходимой информации, она была направлена ООО «МиАТел» в адрес УФАС по Красноярскому краю исх № 12/02 от 21.02.2019.

ООО «МиАТел» является субъектом малого предпринимательства и просит применить положения ст.

4.1.1. КоАП РФ при вынесении решения, заменить административный штраф на предупреждение. Выписку из реестра малого предпринимательства прилагаю. ООО «МиАТел» впервые привлекается к административной ответственности».

Исходя из вышеизложенного Красноярским УФАС России принято решение протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, в отношении ООО «МиАТел» не составлять.

В адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» поступила информация о рекламодателе рассматриваемой Рекламы, из которой следует: «В ответ на Ваш запрос о предоставлении информации направляю в Ваш адрес информацию об использовании телефонного номера +7-958-887-95-93.

Телефонный номер +7-958-887-95-93 выдал абоненту Индивидуальному Предпринимателю <...> по Договору от 01.11.2018 №01/11-18Н001, договор не расторгнут. Договор заключен ООО «Зорра» агентом ООО «МиАТел» на основании Агентского договора от 30.10.2018 № 019-03.

Считаю необходимым указать, что в Договоре оказания услуг связи пунктом 2.2.3 предусмотрено условие: Абонент обязан не использовать Услуги без предварительного письменного согласования с Оператором связи для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок. Обращений о согласовании указанных действий в адрес ООО «МиАТел» от ИП Замерова не поступало, согласия ООО «МиАТел» не выдавало. Направляю копии документов и прошу учесть при рассмотрении дела».

Таким образом, между обществом с ограниченной ответственностью «Зорра» (ОГРН 1186196044374, ИНН 6143097048; юридический адрес: 347382, Ростовская область, г. Волгодонск, ул. Весенняя, д. 36, пом. 2) (далее – ООО «Зорра») – агентом ООО «МиАТел», действующим на основании агентского договора № 019-03, и ИП <...> заключен договор об оказании услуг связи № 01/11-18Н001 от 01.11.2018, согласно которому ООО «Зорра» предоставило ИП <...> абонентский номер <...> -958-887-95-93, с которого на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый Заявителем, поступила Реклама.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание невозможность предоставления доказательств получения предварительного согласия на получение рекламы в виде SMS-сообщений от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-012-01-94, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия на получение рекламы в виде смс-сообщений от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-012-01-94.

В связи с вышеизложенными обстоятельствами в рассматриваемой Рекламе содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем Рекламы является <...>

По данному факту Красноярским УФАС России в отношении ИП <...> 28.02.2019 было возбуждено дело № 024/05/18-19/2019 по признакам нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела (исх. № 2963 от 28.02.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, доказательства надлежащего уведомления ИП <...> в материалах Дела имеются.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

На основании вышеизложенного, в соответствии с пунктом 27, пунктом 32 и абзацами 2 и 5 пункта 34

Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения Дела № 024/05/18-19/2019 до 28 мая 2019 года.
2. Рассмотрение дела № 024/05/18-19/2019 отложить.
3. Признать ИП <...> лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Назначить Дело № 024/05/18-19/2019 к рассмотрению на 15 апреля 2019 года в 15 часов 15 минут (время местное) по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д», каб. 7.
5. ИП <...> в срок до 12 апреля 2019 года представить в адрес Красноярского УФАС России заверенные надлежащим образом копии следующих документов и сведения:
 - письменные пояснения по существу рассматриваемого Дела;
 - документов, подтверждающих получение предварительного согласия от Заявителя на получение рекламы на используемый им абонентский номер;
 - описание способов набора и выбора абонентского номера для осуществления смс-рассылки Рекламы, с приложением копий подтверждающих документов;
 - иных документов и сведений, имеющих, по мнению ИП <...>, отношение к обстоятельствам рассматриваемого Дела.

Явка ИП <...> (с документом, удостоверяющим личность) или защитника (с документами, удостоверяющими личность и полномочия) на рассмотрение Дела обязательна.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>