

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10476/05-2013

07.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10476/05-2013 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** 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 отсутствие:

заявителя - <Г...> - о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Система Платежей» (далее - ООО «Система Платежей»), расположенного по адресу: 450006, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 30.12.2013 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10476/05-2013 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Система Платежей». Рассмотрение дела назначено на 29.01.2014.

Представитель ООО «Система Платежей» на рассмотрение дела 29.01.2014 не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела. Документы, запрошенные определением от 30.12.2013 о возбуждении дела № 10476/05-2013, обществом не представлены. Заказные письма с уведомлением № 43206869637554 от 13.01.2014 и № 43206869637547 от 13.01.2014 направлены ООО «Система Платежей» по адресу, указанному в электронной версии Единого государственного реестра юридических лиц, размещенного Интернет-сайте www.egrul.nalog.ru (450006, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1), а также по адресу, указанному в договоре № 18-05-56 от 02.04.2013, заключенном обществом с закрытым акционерным обществом «Пенза-GSM» (450098, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Российская, д. 12/1, оф. 410). Данные

письма вернулись в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Определением от 29.01.2014 рассмотрение дела № 10476/05-2013 приостановлено до установления места нахождения ООО «Система платежей» - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Республике Башкортостан направлен запрос (исх. № 653-05 от 03.02.2014) с целью установления места нахождения ООО «Система платежей». Из представленной Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 39 по Республике Башкортостан выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на общество с ограниченной ответственностью «Система платежей» (исх. № 04-10/01687дсп от 19.07.2014, вх. № 84/ДСП от 26.02.2014) следует, что ООО «Система платежей» (ИНН 0278168905, ОГРН 1100280016506) зарегистрировано по адресу: 450006, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1.

Определением от 09.04.2014 производство по делу № 10476/05-2013 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 09.05.2014, к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечён <Г...>. К рассмотрению дело назначено на 07.05.2014.

<Г...> на заседание Комиссии 07.05.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «Система Платежей» на заседание Комиссии 07.05.2014 не явился, запрошенные определением от 09.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. Заказные письма с уведомлением № 43206873636574 от 09.04.2014 и № 43206873636581 от 09.04.2014, направленные по адресу регистрации ООО «Система Платежей» (450006, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Пархоменко, д. 133/1) и по адресу фактического нахождения общества, им же указанному в договоре № 18-05-56 от 02.04.2013 (450098, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Российская, д. 12/1, оф. 410), вернулись в Ульяновское УФАС России с пометками отделений почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10476/05-2013 направлялись ООО «Система Платежей» по адресам мест его регистрации, указанному налоговым органом, и фактического нахождения, указанному обществом в договоре № 18-05-56 от 02.04.2013, 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 извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения вышеуказанным юридическим лицом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения дела № 10476/05-2013 ООО «Система Платежей» было извещено по всем содержащимся в материалах дела адресам (как имеющимся у налогового органа, так и указанным ООО «Система Платежей» в заключаемых им договорах), однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10476/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Все лучшие такси города: 230230, 232232, 555555, 646646, 688888, 737373, 777777 Сохраните в телефоне», распространенную 08.10.2013 в 19 час. 01 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ***, ненадлежащей. При

этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Г...>, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/42467/13 от 29.10.2013, вх. № 9705 от 05.11.2013). В обращении указано, что заявителю 08.10.2013 в 19 час. 01 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** ** ** * поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Все лучшие такси города: 230230, 232232, 555555, 646646, 688888, 737373, 777777 Сохраните в телефоне». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Info» (служебная записка № 654 от 30.12.2013).

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.

В силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении услуг такси, направленная 08.10.2013 в 19 час. 01 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** ** *, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

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.

Вместе с тем, из обращения <Г...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Стороной, участвующей в деле, документы, подтверждающие наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** ** ** * на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

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, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

СМС-сообщение: «Все лучшие такси города: 230230, 232232, 555555, 646646, 688888, 737373, 777777 Сохраните в телефоне» поступило заявителю с номера центра сообщений +7-902-370-05-08, принадлежащего к номерной емкости, закрепленной

за оператором подвижной радиотелефонной связи закрытым акционерным обществом «Пенза-GSM» (далее - ЗАО «Пенза- GSM»).

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Пенза-GSM» направлен запрос (исх. № 7078-05 от 11.11.2013) о предоставлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ЗАО «Пенза-GSM» (исх. № 01-1100 от 15.11.2013, вх. № 10160 от 18.11.2013 и № 11446 от 24.12.2013) рассматриваемое сообщение отправлено ООО «Система Платежей». В рамках договора № 18-05-56 от 02.04.2013, заключенного указанным обществом с ЗАО «Пенза-GSM», последнее передает СМС-сообщения, полученные от ООО «Система Платежей», в соответствии с п. 3.1.1 договора ООО «Система Платежей» обязуется предоставить ЗАО «Пенза-GSM» СМС-сообщения. В соответствии с п. 4.2 договора ООО «Система Платежей» рассылает сообщения только тем адресатам, которые выразили свое согласие на получение рекламных сообщений.

От ООО «Система Платежей», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Все лучшие такси города: 230230, 232232, 555555, 646646, 688888, 737373, 777777 Сохраните в телефоне», а также документов, подтверждающих наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** ** на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Система Платежей».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Учитывая тот факт, что предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы выдано ООО «Система Платежей» в рамках дела № 10434/05-2013, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

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.

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:

1. Признать рекламу: «Все лучшие такси города: 230230, 232232, 555555, 646646,

688888, 737373, 777777 Сохраните в телефоне», распространённую 08.10.2013 в 19 час. 01 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ***, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области 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 22.05.2014.

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