

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 № 10550/05-2014

25.04.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела ,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт ,

- специалист-эксперт ,

рассмотрев дело № 10550/05-2014 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 - <Х...> - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ»), расположенного по адресу: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <Х...> Ульяновским УФАС России определением от 27.01.2014 по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** * возбуждено дело № 10550/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <Х...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела назначено на 25.02.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 25.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 25.02.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 27.01.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10550/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России от 27.01.2014. Заказное письмо с уведомлением № 43206871633629 от 04.02.2014, направленное по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Определением от 25.02.2014 срок рассмотрения дела № 10550/05-2014 продлён до 27.03.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 24.03.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 24.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 24.03.2014 не явился, запрошенные определением от 27.01.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10550/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России от 25.02.2014. Заказное письмо с уведомлением № 43206871639195 от 27.02.2014, направленное по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А), вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу», а на письме № 43206871639201 от 27.02.2014, направленном по фактическому адресу ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), указанному в договоре № 193-13 от 18.10.2013, имеется пометка «Истёк срок хранения».

Определением от 24.03.2014 срок рассмотрения дела № 10550/05-2014 продлён до 28.04.2014 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 25.04.2014.

<Х...> на заседание Комиссии 25.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 25.04.2014 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определениями от 27.01.2014 и от 24.03.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10550/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России от 24.03.2014. Заказные письма с уведомлением № 43206872639927 от 27.03.2014, направленное по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А), и № 43206872639934 от 27.03.2014, направленное по адресу фактического местонахождения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32), вернулись в Ульяновское УФАС России с пометками отделений почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу» и «Истёк срок хранения», соответственно.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10550/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу места его фактического нахождения (указанному обществом в договоре № 193-13 от 18.10.2013), 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 (заказные письма, направленные по адресу фактического нахождения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», возвращаются в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения», что подтверждает факт нахождения организации по данному адресу). О ходе рассмотрения дела № 10550/05-2014 ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» было извещено по всем содержащимся в материалах дела адресам (как имеющимся у налогового органа, так и указанным ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в заключаемых им договорах), однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10550/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-555», распространенную 26.11.2013 в 18 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 <Х...> (вх. № 394/ог от 27.11.2013) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 32 от 27.01.2014). В частности, в обращении указано, что заявителю 26.11.2013 в 18 час. 01 мин. без его согласия на мобильный номер <...> *** ** ** поступило СМС-сообщение рекламного характера с текстом: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-555». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+89656932695».

Абонентский номер <...> *** ** ** зарегистрирован на <Х...> в соответствии с договором № 942342 от 14.04.2011, заключенным им с открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (Ульяновский филиал).

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 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении услуг такси, направленная 26.11.2013 в 18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения <Х...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Х...> 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 рекламораспространитель.

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

СМС-сообщение: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-555» поступило 26.11.2013 в 18 час. 01 мин. заявителю с центра сообщений +7 902 370 85 80, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АСОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 7577-05 от 02.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2839 от 06.12.2013, вх. № 10747 от 09.12.2013) на телефонный номер заявителя СМС-сообщение было отправлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ». В рамках договора № 193-13 от 18.10.2013, заключенного указанным обществом с ОАО «СМАРТС», последнее организует партнеру доступ к оборудованию СМС-центра по smpp-протоколу. Далее информационную СМС-рассылку осуществляет ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.3 договора должны дать согласие на получение информационных SMS-сообщений.

От ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-555», а также документов, подтверждающих наличие согласия <Х...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

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

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.

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 37-45 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 услуг такси: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-

555», распространённую 26.11.2013 в 18 час. 01 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

1. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

2. 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 14.05.2014.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 24
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

25.04.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела ,
члены комиссии: - главный специалист-эксперт ,
- специалист-эксперт ,

на основании своего решения от 25.04.2014 по делу № 10550/05-2014 о признании рекламы услуг такси: «Подача машины за 5 минут! Звоните в такси 555-555», распространённой 26.11.2013 в 18 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», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ», расположенному по адресу: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ», расположенному по адресу: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 16 июня 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии