

ИГ/14950 от 14.04.2016

ОАО «СМАРТС»

443013, г. Самара,
ул. Дачная, д. 2, к. 2

АО «Мобиком Волга»

443013, г. Самара,
ул. Дачная, д. 2, корп. 2

ООО «Страмедиа»

121087, г. Москва,
ул. Тучковская, д. 6, стр. 1

ООО «Неон»

107078, г. Москва,
Докучаев пер., д. 4

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «11» февраля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,

членов Комиссии – К.С. Сучковой, Н.С. Уваровой,

рассмотрев дело № 3-18-220/77-15, возбужденное по факту распространения на телефонный номер <...> посредством СМС-сообщения рекламы следующего содержания: «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru», поступившей 10.09.2013 в 14:50, отправитель: 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85), с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в отсутствие представителей АО «Мобиком Волга», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» (надлежащим образом уведомлены),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-220/77-15 возбуждено в отношении ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» на основании обращения физического лица по факту распространения на телефонный номер <...> посредством СМС-сообщения рекламы «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru», поступившей 10.09.2013 в 14:50, отправитель: 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85).

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ОАО «СМАРТС» (адрес: 443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, к. 2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 24.07.2002 за основным государственным регистрационным номером 1026300955163 .

ООО «Страмедиа» (адрес: 121087, г. Москва, ул. Тучковская, д. 6, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.11.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746917848.

ООО «Неон» (адрес: 107078, г. Москва, Докучаев пер., д. 4) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 16.01.2013 за основным государственным регистрационным номером 1137746020532.

Согласно материалам дела № 3-18-220/77-15 на номер телефона <...> 10.09.2013 в 14:50 поступила реклама следующего содержания: «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru», отправитель: 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85).

Поступление указанной рекламы на номер телефона <...> подтверждается фотографией экрана мобильного телефона, содержащий текст рассматриваемого сообщения, а также детализированной выпиской от оператора связи, представленной физическим лицом в материалы дела.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется

определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного смс-сообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

В тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Реклама не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

В материалы дела не представлено доказательств направления смс-сообщения «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru» исключительно в адрес одного физического лица — заявителя.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно имеющимся в материалах дела документам и сведениям, на номер телефона заявителя поступило смс-сообщение следующего содержания: «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru».

Исходя из текста сообщения, в котором содержатся информация о мероприятии, возможности воспользоваться определенной услугой и приобрести билеты на рекламируемое мероприятие, указаны номер телефона, адрес сайта в сети Интернет, по которым доступны билеты, Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона <...>, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством sms-сообщения; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационного

сообщения не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласно поступившему заявлению физического лица, владельца телефонного номера <...>, согласие на получение рекламы от ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» он не давал. Доказательств получения согласия абонента на получение рекламы ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» не представлено, а умолчание абонента (непредставление оператору сведений о согласии на получение рекламы) не может быть расценено как согласие на ее получение.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, подавшего обращение в Московское УФАС России, на получение рекламы, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» также не представлено.

Исходя из материалов дела № 3-18-220/77-15, указанная реклама распространялась на основании последовательно заключенных договоров: договора № 01-02-04-68 (далее — Договор 1), заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «Страмедиа»; договора на оказание услуг № Н01142 (далее — Договор 2), заключенного между ООО «Страмедиа» и ООО «Неон».

Согласно Разделу 2 Договора 1, ОАО «СМАРТС» обязуется по заданию

ООО «СофтПрофи» предоставлять услуги по созданию информационного канала с использованием комплекса ОАО «СМАРТС». В рамках услуг ОАО «СМАРТС» обязуется обеспечить круглосуточное функционирование своего комплекса для получения смс-сообщений через комплекс и совместный с ООО «Страмедиа» информационный канал и отправки смс-сообщений абонентам.

При этом, в соответствии с Разделом 1 Договора 1, под смс-сообщением понимается короткое текстовое сообщение, которое могут принимать абоненты операторов сотовых сетей, содержащее максимум 134 буквенных или цифровых латинских символа (в том числе пробелы) или 67 буквенных или цифровых нелатинских символов (в том числе пробелы); под комплексом понимается совокупность аппаратно-программных средств, установленных и действующих на территории каждой из сторон и используемых для выполнения условий Договора 1; под абонентом понимаются физические лица, пользующиеся услугами операторов сотовой связи.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Договора 1, ООО «СофтПрофи» обязуется не использовать свой комплекс и комплекс ОАО «СМАРТС» для передачи смс-спама. ООО «Страмедиа» рассылает смс-сообщения адресатам, которые дали свое согласие на получение информационных смс-сообщений. При этом, согласно пункту 1.6 Договора 1, под спамом понимается незапрошенное получателем сообщение рекламного характера.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.2.4 Договора 1, ООО «Страмедиа» обязуется осуществлять рассылку смс-сообщений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5.7 Договора 1, в случае нарушения ООО «Страмедиа», в том числе вышеуказанных условий Договора 1, ОАО «СМАРТС» вправе в одностороннем порядке приостановить исполнение своих обязанностей по данному договору.

Согласно пункту 2.1 Договора 2, ООО «Страмедиа» оказывает ООО «Неон» услуги по отправке смс-сообщений, приему смс-сообщений и предоставлению доступа к личному кабинету (далее — услуги) в соответствии с правилами предоставления услуг и действующим тарифом исполнителя, согласованными сторонами Договором 2.

При этом, согласно разделу 1 Договора 2, под смс-сообщением понимается короткое текстовое сообщение, которое может быть принято и отправлено оператором на сотовый телефон; под оператором понимается оператор сети сотовой радиотелефонной связи, имеющий соответствующие лицензии и разрешения, предусмотренные действующим законодательством страны местонахождения оператора; под личным кабинетом понимается многофункциональный веб-интерфейс ООО «Неон» в системе, находящийся по адресу www.stramedia.ru, доступ в который осуществляется после авторизации — ввода логина и пароля. В личном кабинете ООО «Неон» выполняет отправку смс-сообщений, просматривает статистику, отслеживает статусы отправленных смс-сообщений, статистику по входящим сообщениям, состояние счета и другие статистические данные; под системой отправки смс понимается комплекс аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих ООО «Страмедиа» и позволяющих обрабатывать смс-сообщения: хранить их до момента отправки, получать их от абонентов, доставлять их до абонентов сервиса, вести учет и статистику по исходящим смс-сообщениям.

При этом, согласно пункту 3.2.1 Договора 2, ООО «Неон» обязан использовать услугу только для передачи информации абонентам сервиса, в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации, в том числе, в соответствии с Законом о рекламе. Кроме того, согласно пункту 3.2.5 Договора 2 ООО «Неон» обязуется не использовать

подключение к системе для организации спама. Под спамом, согласно пункту 1.9 Договора 2 понимается рассылка смс-сообщений рекламного характера, осуществленная на телефоны абонентов без предварительного согласия абонентов, а также рассылка, вводящая абонентов в заблуждение относительно содержания смс-сообщений или их отправителя. Абонентом, согласно пункту 1.2 Договора 2 является физическое или юридическое лицо, пользующееся услугами связи оператора.

В соответствии с пунктом 3.2.6 Договора 2, ООО «Неон» обязуется получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение таких смс-сообщений в форме, которая может быть предъявлена оператору связи в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности получения смс-сообщений абонентом.

В случае нарушения вышеуказанных положений договора, согласно пункту 3.3.2 Договора 2, ООО «Страмедиа» вправе заблокировать личный кабинет ООО «Неон».

Исходя из анализа упомянутых положений договоров представляется возможным сделать вывод о том, что распространение смс-сообщений осуществляется путем их передачи от ООО «Неон» к ООО «Страмедиа», а от него к ОАО «СМАРТС» в целях непосредственного доведения таких сообщений до их конечных получателей.

Таким образом, каждое лицо, участвующее в деле является неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи смс-сообщений конечным потребителям. Отсутствие любого из них в этих правоотношениях делает распространение указанных сообщений невозможным.

Кроме того, анализ вышеизложенных положений договоров в своей совокупности и взаимной связи позволяет говорить о том, что ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа» предполагали возможность направления абоненту смс-сообщений, содержащих информацию, подпадающую под понятие «СПАМ», в том числе и рекламу. При этом у ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа» имелась возможность заблокировать отправку таких смс-сообщений, распространенных лицам, не дававшим согласия. Таким образом, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа» обладали возможностью осуществления контроля за действиями контрагента.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В этой связи гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из договоров.

Таким образом, заключив вышеупомянутые договоры, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа» конклюдентно согласились с тем, что предоставляемые ими услуги связи будут использоваться в целях распространения, в том числе рекламной информации.

Названное обстоятельство свидетельствует о необходимости осуществления со стороны Обществ определенного контроля за действиями своих контрагентов по договорам.

Однако ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» в настоящем случае не предприняли достаточных мер, направленных на соблюдение требований действующего

законодательства о рекламе.

Кроме того, исходя из положений договоров (пункт 3.2.2 Договора 1 и пункт 3.2.5 Договора 2), следует, что субъекты предполагали возможность использования их услуг с целью распространения сообщений рекламного характера, в том числе без получения согласия абонентов. Более того, ООО «Страмедиа», ООО «Неон» принята на себя обязанность по соблюдению требований законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе, при распространении рекламных сообщений, а также по осуществлению отправки сообщений только тем пользователям, которые выразили свое согласие на их получения.

В этой связи ссылки лиц, участвующих в деле на отсутствие у них возможности ознакомиться с содержанием передаваемых сообщений противоречит ранее приведенным положениям договоров и, кроме того, не имеет правового значения, поскольку данные лица были осведомлены о цели использования предоставляемых ими услуг, а именно о рассылке смс-сообщений информационного и рекламного характера неопределенному кругу лиц.

Обратного ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» не доказано, в связи с чем не представляется возможным говорить о том, что на Общества не могут быть возложены обязанности, предъявляемые к рекламораспространителям.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает соблюдению баланса частных и публичных интересов, поскольку направлен на повышенную защиту граждан как наиболее слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях от получения нежелательной рекламы, а также способствует усилению контроля за соблюдением законодательства со стороны всех лиц, принимающих участие в передаче соответствующих сообщений, на всех этапах распространения.

Желание лиц, участвующих в деле получать обусловленную договором плату за оказание услуг по передаче смс-сообщений рекламного характера и при этом избегать ответственности за нарушение законодательства о рекламе при их передаче представляет собой исключительное злоупотребление правом, которое в силу части 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не подлежит судебной защите.

Кроме того, согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательская деятельность направленная на систематическое извлечение прибыли осуществляется субъектом на свой риск. Право общества на осуществление предпринимательской деятельности не должно нарушать права и интересы лица, не изъявившего желание получать рекламные сообщения.

В этой связи, заключив вышеупомянутые договоры, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» приняли на себя все обязательства по указанным договорам (в том числе по направлению сообщений только лицам, изъявившим согласие на их получение) со всеми вытекающими правовыми последствиями их исполнения, в том числе и в случае, когда исполнение этих обязательств нарушает требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что действия по непосредственному доведению смс-сообщений до их конечных получателей осуществлены лицами, участвующими в деле, а также то, что они были осведомлены относительно содержания передаваемых сообщений и о цели оказания ими соответствующих услуг, в данном случае имеются все основания считать ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» рекламораспространителями в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая

требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, распространение 10.09.2013 в 14:50 рекламы товаров и услуг на номер телефона <...> от отправителя «84957847234» с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащим.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несут рекламодатель и рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

При этом законодательно установленное определенное распространителя рекламы в зависимости от обязательной осведомленности им относительно ее содержания не поставлено.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» осуществили распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер <...> в силу имеющихся между ними гражданско - правовых отношений.

Каждый из хозяйствующих субъектов осуществил конкретное фактическое действие, в силу которых рассматриваемая реклама была доставлена конечному адресату — заявителю. В случае отсутствия последовательности вышеустановленных действий ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» рассматриваемое сообщение не достигло бы конечного адресата — потребителя рекламы. На основании изложенного, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» являются рекламодателями рекламы «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru», поступившей 10.09.2013 в 14:50, отправитель: 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85).

Объективных доводов, свидетельствующих о невозможности соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе, в том числе в части нераспространения рекламы, законной по содержанию, но не по способу распространения потребителю рекламы, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» не представлено. Более того, такая возможность напрямую следует из совокупности прав и обязанностей, принятых на себя сторонами в силу соглашений (договоров).

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении 10.09.2013 в 14:50 на телефонный номер <...> от отправителя 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85) без предварительного согласия абонента на ее получение.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения указанной рекламы, ОАО «СМАРТС», ООО «Страмедиа», ООО «Неон» не представлено.

Между тем, Комиссией Московского УФАС России на основании представленных в материалы дела документов и сведений, установлено, что ОАО «СМАРТС» реорганизовано путем выделения АО «СМАРТС-Самара» и переводе всех абонентов ОАО «СМАРТС» в самостоятельную компанию АО «СМАРТС-Самара», а также Обществу в связи с этим передана вся документация, необходимая для оказания услуг. Также, согласно выписки

из Единого государственного реестра юридических лиц, 01.02.2016 АО «СМАРТС-Самара» переименовано в АО «Мобиком Волга». Таким образом, АО «Мобиком Волга» является правопреемником ОАО «СМАРТС».

АО «Мобиком Волга» (адрес: 443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, к. 2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 11.11.2014 за основным государственным регистрационным номером 1146315006771.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела Комиссией Московского УФАС России установлено, что в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о прекращении деятельности ООО «Неон», что подтверждается выпиской из данного реестра.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Мобиком Волга», ООО «Страмедиа» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения

административного правонарушения.

При этом местом и временем совершения правонарушения является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы. Согласно представленным в материалах дела документам и сведениям, спорное сообщение было распространено 10.09.2013.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности в настоящем случае истек.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащим распространение 10.09.2013 в 14:50 на телефонный номер <...> рекламы «14/09 Dash Berlin@ burn dj MSK в Stadium-live. Билеты: 84957847234, Ticketmix.ru» на номер телефона <...> от отправителя 84957847234 (номер, в соответствии с детализацией услуг связи — +7-902-370-80-85), в связи с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Прекратить производство по делу в отношении ООО «Неон» в связи с ликвидацией юридического лица.

3. Выдать АО «Мобиком Волга», ООО «Страмедиа» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

И.С. Гудкова

Члены Комиссии

К.С. Сучковой

Н.С. Уварова