



---

Арбитражный Суд Новосибирской области

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Новосибирск

27 декабря 2011 года

Дело №\_А45-19272/2011

Резолютивная часть решения объявлена 26 декабря 2011 года, решение в полном объеме изготовлено 27 декабря 2011 года

Арбитражный суд Новосибирской области в составе:

судьи Векшенкова Д.В.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Ковырзиной И.Ю.,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Инфосвязь», г. Новосибирск к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области о признании решения от 26.10.2011 и предписания от 28.10.2011 незаконными, при участии представителей:

заявителя – не явился, извещен,

заинтересованного лица – Спицына А.К., доверенность №СГ/7580 от 02.12.2011, удостоверение,

третьего лица Харитонов Б.В. – не явился, извещен,

установил:

04 и 13 июня 2011 года на телефонный номер Харитонов Б.В. поступали sms-сообщения следующего содержания: «Звоните по межгороду и загараницу на домашние номера от 99 копеек в минуту! Подробности 233-00-50 www. rih. ru».

14 июня 2011 года Харитонов Б.В. обратился в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области с заявлением по факту

распространения рекламы услуг общества с ограниченной ответственностью «Инфосвязь» посредством sms-рассылки с использованием подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы.

По результатам рассмотрения указанного заявления Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее- заинтересованное лицо) вынесено решение от 26.10.2011 о признании распространенных обществом sms-сообщений ненадлежащей рекламой, общество с ограниченной ответственностью «Инфосвязь» (далее- заявитель) нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», о выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

28 октября 2011 года заинтересованным лицом вынесено предписание о прекращении заявителем нарушения законодательства РФ о рекламе.

Вынесение постановления и предписания заинтересованным лицом послужило основанием для обращения заявителя в арбитражный суд.

03 ноября 2011 года заявитель обратился в арбитражный суд Новосибирской области с заявлением о признании решения от 26.10.2011 и предписания от 28.10.2011 незаконными.

Заинтересованное лицо в отзыве на заявления полагает в удовлетворении заявленных требований ООО «Инфосвязь» отказать.

Заявление рассмотрено в отсутствие заявителя и третьего лица, извещенных о времени и месте судебного заседания, в порядке, предусмотренном статьями 123, 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее- АПК РФ).

Исследовав материалы дела, выслушав представителя заинтересованного лица, арбитражный суд находит заявление, не подлежащим удовлетворению, по следующим основаниям.

В соответствии с пунктами 1, 4 и 8 статьи 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.

Ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рекламораспространитель- лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно частям 1 и 2 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.

Не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Ответственность за несоблюдение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предусмотренную частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Как следует из материалов дела, по договору об оказании услуг связи №6987139 от 03.11.2009 абонентом с номером 923-130-44-84 является заявитель, sms-сообщения отправлялись с указанного номера.

Распространенная заявителем посредством sms-сообщения информация является неперсонифицированной, направленной на привлечение внимания к услугам общества, имеет целью формирование и поддержание интереса к названным услугам и их продвижение на рынке.

Таким образом, данная информация содержит в себе признаки рекламы.

Заявитель не представил доказательств наличия согласия Харитонов Б.В. на получение указанной рекламы, распространенная посредством sms-сообщений информация, направленная на привлечение внимания к услугам заявителя, является ненадлежащей рекламой.

Довод заявителя о рассылке sms-сообщений об изменении тарифов ООО «Линии связи» не соответствует фактическим обстоятельствам дела, так как информация отправлялась с номера 923-130-44-84, принадлежащий заявителю, в связи с чем арбитражным судом не принимается.

Ссылка заявителя на наличие агентского договора от 27.01.2011 с ООО «Линии связи» несостоятельна, потому что по названному договору не передавались права ООО «Линии связи» на использование номера, с которого осуществлялась sms-рассылка.

Довод заявителя об ошибочной, единичной отправке Харитонову Б.В. сообщения противоречит обстоятельствам дела, арбитражным судом отклоняется.

Доказательств в порядке статьи 65 АПК РФ заявитель не представил ошибочности направления сообщения в адрес Харитонов Б.В., передачи таких сообщений ООО «Линии связи».

Расходы по уплате государственной пошлины отнести на заявителя, который уплатил ее при подаче заявления в арбитражный суд.

На основании изложенного, арбитражный суд, руководствуясь статьями 110, 167-170, 200-201 Арбитражного процессуального кодекса РФ,

р е ш и л:

в удовлетворении заявленных требований обществу с ограниченной ответственностью «Инфосвязь» отказать.

Решение может быть обжаловано в Седьмой арбитражный апелляционный суд по адресу: 634050, г. Томск, ул. Набережная реки Ушайки, 24, в течение месяца со дня его принятия.

Судья

Д.В. Векшенков