

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

<...>,

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело №172-ФАС22-Р/11-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению гражданки К. о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствии: заявителя К,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель ООО «КанцМаркет»,

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе было отправлено заказным письмом с уведомлением на юридический адрес ООО «КанцМаркет»: г.Барнаул, ул. Анатолия, 95-12.

17 декабря 2013г. на момент рассмотрения дела отсутствовало доказательство надлежащего уведомления ООО «КанцМаркет» о месте и времени рассмотрения дела, так как письмо вернулось с пометкой «организация не значится». Рассмотрение дела было отложено.

14 января 2014г. года заседание Комиссии так же не состоялось, так как определение об отложении рассмотрения дела вернулось с пометкой «организация не значится». Рассмотрение дела было отложено.

В адрес собственника помещения по адресу: г.Барнаул, ул. Анатолия, 95-12, направлен запрос информации. В ответ на запрос ООО АСЦПП «Справедливость» предоставило информацию, что по указанному адресу ООО «КанцМаркет» предпринимательскую деятельность не осуществляет.

Однако, согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр

юридических лиц по состоянию на 12 января 2014г. (размещенным на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «КанцМаркет» является адрес: г.Барнаул, ул. Анатолия, 95-12, иные сведения об адресе организации отсутствуют.

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013г. №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица», юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на достоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.).

Таким образом, с учетом того, что юридическое лицо должно получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ООО «КанцМаркет» о месте и дате рассмотрения дела, Общество считается уведомленным. Рассмотрение дела состоялось 29 января 2014г.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление К. (вхд. №9537 от 25.10.2013г.) о получении заявителем 01 августа 2013г., 30 августа 2013г., 20 сентября 2013г., 25 октября 2013г. на абонентский номер <...> смс-сообщений с рекламой от абонента KansMarket: «03.08. в 14ч. открытие школьного базара в Гипермаркете. Подарки.т.567-269», «Остатки сладки!С 21.09. по 30.09 на все товары для школы скидка 40% 631300», «Поздравляем с днем знаний!Канцмаркет-все для успешных занятий т.631300», «С днем автолюбителя!Предъяви удостоверение. Получи скидку 15%. Т.661300».

Согласно 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.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанных смс-сообщений не давал, кроме того, обращался к рекламораспространителю с требованием о прекращении смс-рассылки.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечено ООО «КанцМаркет» (ОГРН<...>).

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.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. Распространяемая посредством смс-сообщений информация о реализуемых товарах и проводимых акциях, соответствует легальному определению понятия «реклама».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «МТС» (ОАО «Мобильные ТелеСистемы») представлена копия договора с абонентом К., таким образом, К. является абонентом номера +7<...>.

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщений от абонента KansMarket и указанием даты получения, а именно: 01 августа 2013г., 30 августа 2013г., 20 сентября 2013г., 25 октября 2013г.

Кроме того, представлена детализация разговоров за период с 01 августа 2013г. по 20 сентября 2013г. Согласно указанной детализации, 01 августа 2013г. был осуществлен звонок на абонентский номер <...> указанный в смс-сообщении: 56-72-69, длительность разговора 1 мин. 45 сек.

На запрос антимонопольного органа ООО «КанцМаркет» представлен договор №80004446611 предоставления услуг от 27 октября 2011г., заключенный с ООО «НКС». Предметом указанного договора является предоставление за плату заказчику услуги по передаче различного рода информации путем рассылки SMS-сообщений.

В соответствии с дополнительным соглашением №1 к договору №80004446611 предоставления услуг от 27.10.2011г., услуги по отправке SMS-сообщений осуществляются через «Личный кабинет» заказчика в следующем порядке: заказчик производит оплату услуг в соответствии с условиями договора; заказчик заходит на сайт исполнителя <http://смс-инфо.рф>, вносит в записную книжку свою базу номеров адресатов, которым следует отправлять SMS-сообщения; по мере необходимости отправки SMS-сообщений заказчик заходит на сайт исполнителя, где указывает текст SMS-сообщения, которое необходимо отправить, группу адресатов, которой необходимо отправить SMS-сообщение. По мере необходимости заказчик самостоятельно вносит изменения в свою базу данных номеров адресатов.

В соответствии с п.4 дополнительного соглашения, исполнитель гарантирует, что доступ к базе данных номеров заказчика есть только у самого заказчика, в результате пользования «Личным кабинетом» данные номера не становятся известными исполнителю.

Таким образом, исходя из положений указанного дополнительного соглашения, ООО «КанцМаркет» является рекламодателем рассматриваемых смс-сообщений на абонентский номер заявителя.

Согласно письменным пояснениям директора ООО «КанцМаркет», заявитель К., являясь клиентом ООО «КанцМаркет», оформила дисконтную карту и заполнила анкету с указанием номера мобильного телефона и несогласием получения смс-рассылки. В связи с некорректной выгрузкой базы телефонных номеров из программы 1С в программу рассылки, ошибочно было отправлено смс-сообщение на номер заявителя. После обращения клиента 01 августа 2013г. были проверены заведенные параметры клиента, при последующих рекламных рассылках обращений К. в адрес ООО «КанцМаркет» не поступало.

Однако, представленные заявителем фотографии смс-сообщений свидетельствуют о получении заявителем нежелательных смс-сообщений и после обращения к рекламодателю с требованием о прекращении смс-рассылки.

Таким образом, действиями ООО «КанцМаркет» нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщения с рекламой от абонента KansMarket, полученные заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, а также после обращения к рекламодателю с требованием о прекращении смс-рассылки, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «КанцМаркет»

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «КанцМаркет» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального 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,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «03.08. в 14ч. открытие школьного базара в Гипермаркете. Подарки.т.567-269», «Остатки сладки!С 21.09. по 30.09 на все товары для школы скидка 40% 631300», «Поздравляем с днем знаний!Канцмаркет-все для успешных занятий т.631300», «С днем автолюбителя!Предъяви удостоверение. Получи скидку 15%. Т.661300», распространяемую на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонента KancsMarket, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «КанцМаркет» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «КанцМаркет» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ПРЕДПИСАНИЕ №7

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе

в составе:

Председатель:

<...>,

Члены Комиссии:

<...>,

на основании своего решения от 29 января 2014г. по делу №172-ФАС22-Р/11-13 о признании рекламы оптово-розничного центра «КанцМаркет», направленной посредством смс-сообщения на мобильный номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «КанцМаркет» в **десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя.

2. ООО «КанцМаркет» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1

настоящего предписания **до 12 февраля 2014 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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