

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №11-ФАС22-Р/02-15

03 марта 2015 года

г.Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №11-ФАС22-Р/02-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жительницы г.Барнаула о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствии заявителя;

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель «Ру-Тех» (почтовую корреспонденцию по месту регистрации не получает);

в отсутствии заинтересованного лица – ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» (Общество уведомлено о времени, месте и дате рассмотрения дела),

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 адрес регистрации ООО «Ру-Тех». По указанному адресу ООО «Ру-Тех» почтовую корреспонденцию не получает.

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 «Ру-Тех» о месте и дате рассмотрения дела, ООО «Ру-Тех» считается уведомленным. На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела №11-ФАС22-Р/02-15 в отсутствие сторон.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жительницы г.Барнаула (вхд.№10400 от 17.09.2014г.) о получении на абонентский номер заявителя 8-913-249-46-73 05 марта 2014г. рекламного смс-сообщения «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу <...>».

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанного смс-сообщения не давал.

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

В качестве рекламодателя к участию в деле привлечено ООО «Ру-Тех» ИНН 5405295312, 630030, г.Новосибирск, ул.Высоковольтная, 1.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, 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-сообщения информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно представленной «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – ОАО «МТТ») информации, следует, что 05.03.2014г. контрагентом ООО «Ру-Тех» была

распространена реклама «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу <...>».

Из документов и письменных пояснений, представленных ОАО «МТТ» следует, что между ОАО «МТТ», в лице директора М<...> и ООО «Ру-Тех» заключен договор №023-00-SMS-14/7500 от 29.01.2014г.

Согласно п.2.1.1 указанного договора ОАО «МТТ» (Исполнитель) предоставляет ООО «Ру-Тех» (Заказчик) доступ для отправки SMS -сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче SMS -сообщений от Заказчика к абонентам Оператора, а Заказчик производит их оплату Исполнителю в соответствии с условиями настоящего договора. Фактом оказания услуг является доставка МТ, сформированного и отправленного Заказчиком от SME к серверу SMS услуг Оператора для дальнейшей передачи Абонента.

Согласно п.3.1.2 договора Заказчик обязуется не использовать SMS и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает SMS –сообщения (МТ) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS –сообщений.

В соответствии с п.4.5 Договора ООО «Ру-Тех» рассылает SMS –сообщения только желаемые к получению адресатам. SMS –сообщения, которые адресат не изъявил желания получать, признаются СПАМом.

ООО «Ру-Тех» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Таким образом, Комиссией установлено, что смс-сообщение абоненту <...> следующего содержания «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу <...>» отправлено партнером ОАО «МТТ» - ООО «Ру-Тех».

Согласно сведениям, указанными в договоре №023-00-SMS-14/7500 от 29.01.2014г., местом нахождения ООО «Ру-Тех» является: 630030, г.Новосибирск, ул.Высоковольтная, 1.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения ООО «Ру-Тех» согласия абонента телефона <...> на получение рассматриваемой смс-рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу<...>», полученное заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, 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 рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществляется на основании договора между ОАО «МТТ» и ООО «Ру-Тех» №023-00-SMS-14/7500 от 29.01.2014г. Таким образом, ОАО «МТТ» является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу<...>» распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать ООО «Ру-Тех» ИНН 5405295312 нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Ру-Тех» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

>

ПРЕДПИСАНИЕ № 38

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

03 марта 2015 г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 03 марта 2015г. по делу №11-ФАС22-Р/02-15 о признании рекламы «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу <...>», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 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 «Ру-Тех» ИНН 5405295312 в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ООО «Ру-Тех» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 02 апреля 2015 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 39

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

03 марта 2015 г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 03 марта 2015г. по делу №11-ФАС22-Р/02-15 о признании рекламы «Деньги без залога до 3 млн. частным лицам и бизнесу<...>», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Ру-Тех» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Ру-Тех» смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 02 апреля 2015 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>