

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №35-ФАС22-Р/03-15

06 мая 2015 г.
Барнаул

Г.

Резолютивная часть решения объявлена **05 мая 2015 года**.

Решение изготовлено в полном объеме **06 мая 2015 года**.

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

председатель Комиссии:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

рассмотрев дело №35-ФАС22-Р/03-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщения на мобильный телефон <...> рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ООО «СтройКомплект» (уведомлено надлежащим образом),

- ООО «Прометей» (уведомлено надлежащим образом),

- ООО «Телеком» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

ООО «Прометей» и ООО «Телеком» своевременно и надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ООО «Прометей» и ООО «Телеком» на заседание Комиссии представителей не направили.

ООО «СтройКомплект» на заседание Комиссии явку представителей не обеспечило, заказную почтовую корреспонденцию от антимонопольного органа не получает (письмо вернулось с пометкой отделения почтовой связи «отсутствие адресата по указанному адресу»).

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «СтройКомплект» является адрес: ул.Виноградная,25,г.Сочи, 354008.

В соответствии с постановлением 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.).

Данное обстоятельство свидетельствует о надлежащем извещении ООО «СтройКомплект» о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не является препятствием для рассмотрения антимонопольным органом дела по существу.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «СтройКомплект», ООО «Прометей» и ООО «Телеком».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина о получении посредством смс-сообщения на мобильный телефон номер <...> (сотовый оператор ОАО «ВымпелКом») рекламы следующего содержания: «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>» (15.01.2015 г. 14:30 мск.) Отправитель: OSAGO. SMS-центр: <...>

17.03.2015 г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Телеком». 18.03.2015 г. Комиссия определила отложить рассмотрение дела и признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «Прометей» и ООО «Телеком». 06.04.2015 г. Комиссия определила отложить рассмотрение дела и признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «СтройКомплект», ООО «Прометей» и ООО «Телеком».

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 рекламная информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

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 не давал согласия на получение посредством смс-сообщения рассматриваемой рекламы.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра <...>, с которого отправлено рассматриваемое сообщение относится к номерной емкости оператора ОАО «ВымпелКом» (Москва и Московская обл.).

ОАО «ВымпелКом» предоставлены пояснения, что между ОАО «ВымпелКом» (Оператор) и ООО «А-Медиа» (Абонент) заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» №546622556 от 01.01.2015г., а также Дополнительное соглашение №1 от 01.01.2015г. Согласно условиям указанного Дополнительного соглашения Оператор предоставляет Абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц Абонентом. Согласно п.4.2 Соглашения Абонент осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

На запрос антимонопольного органа ООО «А-Медиа» сообщило, что предоставляет ООО «Девино Телеком» техническую возможность отправки смс-сообщений на основании договора №АМ-03/П от 01.08.2014г. В свою очередь, ООО «Девино Телеком» предоставляет ООО «БТС» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора №ДТ-К/023760 от 24.04.2014г.

Согласно пояснениям, представленным ООО «БТС», между ООО «Телеком» (Заказчик) и ООО «БТС» (Исполнитель) заключен договор ДУ1301/15 от 13.01.2015г. В соответствии с указанным договором Исполнитель предоставляет Заказчику доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений. Данная услуга подразумевает, что Исполнитель не имеет технической возможности контролировать содержимое передаваемой информации, номера абонентов и подпись. Согласно п.6 Правил предоставления услуг (Приложение №1 к договору ДУ1301/15) Заказчик обязуется

использовать услугу в соответствии с нормами законодательства и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение. Согласно Приложению 5 к договору ДУ1301/15 ООО «Телеком» предоставлены имя пользователя (prometey, prometey2) и пароль для идентификации в Интернет-сервисах и в Личном кабинете www.enterix.ru доступ к которым предоставляет ООО «БТС». Согласно детализации отправленных смс-сообщений на номер заявителя, представленной ООО «БТС», сообщение «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>» (15.01.2015 г.) отправлено организацией ООО «Телеком».

ООО «Телеком» на определение о возбуждении дела сообщило, что предоставляет программное обеспечение для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ООО «Прометей» в соответствии с договором №СМС-3102/14 от 23 июля 2014г., заключенным между ООО «Телеком» (Исполнитель) и ООО «Прометей» (Заказчик). Согласно п.3.2.2 указанного договора Заказчик обязан получить от адресата, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений.

На определение об отложении рассмотрения дела ООО «Прометей» пояснило, что предоставляет каналы для подключения к операторам для рассылки SMS-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются сообщения. Ответственность за получение согласия абонента несет заказчик. Заказчиком рассматриваемого сообщения является ООО «СтройКомплект» согласно договору №0109/2014 от 01.09.2014г.

ООО «СтройКомплект» документов по делу не представил.

Таким образом, из представленных документов следует, что сообщение отправлено в рамках договорных отношений между ООО «Телеком», ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект». Указанные лица осуществляют смс-рассылку и должны получать предварительное согласие на получение рекламных сообщений от адресата, на телефон которого планируется их отправка.

Согласие заявителя на получение посредством смс-сообщения рекламной информации следующего содержания: «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>» в антимонопольный орган не представлено. Следовательно, данное сообщение распространено с нарушением 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.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителями рассматриваемой рекламы являются ООО «Прометей» (г.Астрахань, ул.Победы.41, оф.47); ООО «Телеком» (г.Астрахань, ул.Победы.41, оф.47); ООО «СтройКомплект» (г.Сочи, ул.Виноградная,2Б).

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

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>», распространенную посредством смс-сообщения, ненадлежащей.
2. Выдать ООО «СтройКомплект» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Выдать ООО «Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Председатель Комиссии
Поспелов

С.С.

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №79

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

06 мая 2015г.

г. Барнаул

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

Председатель:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 05 мая 2015 г. по делу №35-ФАС22-Р/03-15 о признании ненадлежащей рекламы «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СтройКомплект» **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «СтройКомплект» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29 мая 2015 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии
С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №80

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

06 мая 2015г.

г. Барнаул

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

Председатель:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 05 мая 2015 г. по делу №35-ФАС22-Р/03-15 о признании ненадлежащей рекламы «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей» **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Прометей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29 мая 2015 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии
С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №81

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

06 мая 2015г.

г. Барнаул

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

Председатель:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 05 мая 2015 г. по делу №35-ФАС22-Р/03-15 о признании ненадлежащей рекламы «Москва! Полис ОСАГО-1600 рублей Любое авто! Звони! Тел. <...>», распространенной на мобильный телефон номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Телеком» **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29 мая 2015 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>