

19 июня 2017 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: – заместитель руководителя;

члены Комиссии: – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, – специалист 1 разряда отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев 19.06.2017 дело № 25/07-2016 возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ГарантИнвест» (ОГРН 5087746657191, ИНН/КПП 7723691698/772301001, , юридический адрес: проспект Сорок лет Октября, дом 22, офис 16, город Москва, 109382) по факту распространения рекламы посредством sms-сообщения, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при участии:

от заявителя <.....> – документ удостоверяющий личность;

от ООО «ГарантИнвест» - представитель не явился, не уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

13.09.2016 в Приморское УФАС России поступило обращение жителя г. Владивостока <.....> о распространении рекламы путем рассылки sms-сообщений на мобильный телефон без предварительного согласия абонента, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В частности на мобильный телефон +7914XXXXXXX (оператор связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы» Приморский край) поступило sms-сообщение рекламного характера, рассылка которого произведена с номера +79035960856 следующего содержания:

- 03.09.2016 в 14:34 «Гарантия лучшей цены! Дискаунтер здравАПТЕКА.рф Гоголя 30. 253-10-03 та» с номера +79035960856 (оператор связи ОАО «Вымпел-Коммуникации» г. Москва и Московская область).

<.....> считает, что рассылка в его адрес рекламы содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», просит провести соответствующую проверку и привлечь виновных в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе лиц к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

<.....> рекламную информацию по поступившему sms-сообщению не запрашивал и не давал согласие на ее получение через sms-сообщение.

Согласно информации представленной оператором связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 9212 от 30.09.2016), номер <...> выделен по договору № 199481674 от 06.08.2009 в пользу ООО «ГарантИнвест».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Определением Приморского УФАС России от 06.10.2016 (исх. № 8110/06-2) в отношении ООО «ГарантИнвест» возбуждено дело № 25/07-2016, по признакам нарушения требований части 1

статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 07.11.2017.

07.11.2017, на заседании Комиссии, <.....> поддержал доводы указанные в заявлении.

07.11.2017, на заседании Комиссии, в назначенное время представитель ООО «ГарантИнвест» на рассмотрение дела № 25/07-2016 не явился, документы, запрошенные определением о возбуждении дела, в адрес Приморского УФАС России в установленный срок не представлены.

Вышеуказанное определение, направленное в адрес ООО «ГарантИнвест» вернулось в адрес Приморского УФАС России, в связи с истечением срока хранения (внутрироссийский почтовый идентификатор 69000704004604).

Определением Приморского УФАС России от 09.11.2017 (исх. № 4141/06-2) рассмотрение дела № 25/07-2016 было приостановлено до момента установления местонахождения лица, в действиях которого, содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением Приморского УФАС России от 19.05.2017 о возобновлении производства по делу (исх. № 4141/06-2), дело № 25/07-2016 было возобновлено.

19.05.2017, на заседании Комиссии, <.....> поддержал доводы, указанные в заявлении.

19.05.2017, представитель ООО «ГарантИнвест», в назначенное время, на рассмотрение дела № 25/07-2016 не явился, документы, запрошенные определением о возбуждении дела, а также запрашиваемую информацию в запросе Приморского УФАС России (исх. № 9463/06 от 11.11.2016) в установленный срок не предоставил.

Вышеуказанное определение, направленное в адрес ООО «ГарантИнвест» вернулось в адрес Приморского УФАС России, в связи с истечением срока хранения (внутрироссийский почтовый идентификатор 69000711009821).

Согласно абзацу 2 пункта 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 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 недостоверность 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.).

Исследовав имеющиеся в деле документы, Комиссия установила, что вышеуказанные определения были направлены по адресу ООО «Интерлайн», указанному в ЕГРЮЛ.

Исследовав имеющееся в деле документы, Комиссия пришла к выводу, что вышеуказанная реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, что нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, поскольку, ООО «ГарантИнвест» не было представлено запрошенных Приморским УФАС документов, в том числе и согласие абонента на получение sms-сообщения, из чего, Комиссия пришла к выводу, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ООО «ГарантИнвест» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает отправку направленных sms-сообщений, таким образом, является рекламодателем.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 3.58 Административного регламента ФАС России по исполнению

государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «ГарантИнвест» на телефонный номер +7914XXXXXXX <.....>, посредством sms-сообщений, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ООО «ГарантИнвест» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 19.06.2017.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии