

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/11-15/РЗ

15 июня 2015 г.

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель

председателя

Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/11-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «КамаТелеком», ЗАО «Астрахань-GSM» и заявителя <...>, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 17.02.2015 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 14.02.2015 в 13:00 с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086278081» на его абонентский номер <...>, поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

*«:{*С вашего объявления. Предлагаю обмен. Фото: <http://fotooj.com/7921>».*

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя. Согласно статье 3 Закона «О рекламе» рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Смоленским УФАС России 24.03.2015 в отношении ООО «КамаТелеком» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/11-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 15.04.2015 в 10час.15мин. В Определении у ООО «КамаТелеком» были запрошены документы и информация, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в Определении,

ООО «КамаТелеком» в Смоленское УФАС России не представлены. На рассмотрение дела № 05-01/11-15/ПЗ 15.04.2015 представители ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении ООО «КамаТелеком» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/11-15/ПЗ, отсутствовали.

Определением Смоленского УФАС России 15.04.2015 дело № 05-01/11-15/ПЗ было продлено до 24.06.2015 и назначено к рассмотрению на 14.05.2015. В Определении у ООО «Кама Телеком» были запрошены документы и информация, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в Определении, ООО «Кама Телеком» в Смоленское УФАС России не представлены.

На рассмотрение дела № 05-01/11-15/ПЗ 14.05.2015 представители ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении ООО «КамаТелеком» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/11-15/ПЗ, отсутствовали.

Комиссия Смоленского УФАС России 14.05.2015, рассмотрев все материалы дела № 05-01/11-15/ПЗ, пришла к выводу, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу, в связи с чем необходимо отложить рассмотрение дела № 05-01/11-15/ПЗ и назначить к рассмотрению на 15.06.2015 в 10 час. 00 мин.

Копии Определения были направлены Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ЗАО «Астрахань-GSM» имеется в материалах дела) и заявителю. Указанное Определение также было направлено лицам, участвующим в деле, по электронной почте.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением, направленное в адрес ООО «КамаТелеком», с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400886005527, прибыло к месту вручения 26.05.2015, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено в связи с отсутствием адресата по указанному адресу.

В соответствии с частью 3 статьи 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес регистрации юридического лица. В соответствии со статьей 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

На основании 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 в ходе рассмотрения дела).

С учетом изложенного, следует считать, что ООО «КамаТелеком» извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/11-15/РЗ 15.06.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Отправителем указанного SMS -сообщения является абонент номера +79086278081.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещенной на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ЗАО «Астрахань-GSM». В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС», номер SMS-центра +79023700113 закреплен ОАО «СМАРТС» за ЗАО «Астрахань-GSM».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 03.03.2015 № 547/05, ЗАО «Астрахань-GSM» письмом от 05.03.2015 № 02-02/484 был представлен договор от 23.10.2014 № 791085 на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи, заключенный ЗАО «Астрахань-GSM» (далее - Оператор) с ООО «КамаТелеком» (далее - Абонент), согласно которому Оператор обязан осуществить подключение Абонента к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному Абонентом. На основании пункта 2.8 договора, Абонент обязан не передавать sim-карту другим лицам в пользование без уведомления Оператора и без проведения соответствующей процедуры переоформления договора. Согласно пункту 2.10 договора, Абонент обязан не передавать права на услуги, предоставляемые по договору, другому лицу без оформления их в установленном порядке. На основании пункта 2.11 договора, Абонент обязан нести ответственность за использование услуг связи, предоставляемых Абоненту, в том числе за совершение противоправных действий, в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 4.1. договора: «Ответственность Сторон по настоящему Договору регулируется в соответствии с Законодательством, действующем на территории Российской Федерации». На основании пункта 8.2 договора: «В случае нарушения Абонентом требований, связанных с оказанием услуг подвижной связи и установленных Федеральным законом «О связи», правилами и договором, Оператор связи имеет право приостановить оказание услуг подвижной связи до устранения нарушения».

На основании изложенного, распространение рекламы осуществлено посредством последовательных действий ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» на основании заключенных между ними гражданско-правовых договоров и являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи SMS-сообщений конечным потребителям.

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «КамаТелеком» либо ЗАО «Астрахань-GSM» в Смоленское УФАС России представлено не было.

Имеющееся в материалах дела обращение заявителя свидетельствует об отсутствии согласия на получение SMS-сообщения с указанной рекламой.

Таким образом, на момент распространения рекламы: «:{*С вашего объявления. Предлагаю обмен. Фото: <http://fotooj.com/7921>» отсутствовало согласие <...> на получение рекламы.

Следовательно, рассылка ООО «КамаТелеком» SMS-сообщения с рекламой: «:{*С вашего объявления. Предлагаю обмен. Фото: <http://fotooj.com/7921>» на номер телефона абонента <...> (<...>) без его на то согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно письму ЗАО «Астрахань-GSM» от 05.03.2015 № 02-02/484, оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM» на SMS-центре +79023700113 произведена блокировка номера <...> на получение каких-либо рассылок, что свидетельствует о добровольном устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе до рассмотрения дела по существу.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 ненадлежащей рекламу: «:{*С вашего объявления. Предлагаю обмен. Фото: <http://fotooj.com/7921>», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086278081» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «18» июня 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«15» июня 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель
председателя
Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 15.06.2015 по делу № 05-01/11-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «:{*С вашего объявления. Предлагаю обмен. Фото: <http://fotooj.com/7921>», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086278081» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить осуществление SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10.07.2015.**

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