

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/57-14/РЗ

16 декабря 2014 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: <...> ,

Члены комиссии: <...> ,

рассмотрев дело № 05-01/57-14/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 требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Астей», ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Нано-Финанс», извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 03.03.2014 поступило заявление гражданки <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 28.02.2014 в 15:49 на ее номер мобильного телефона <...> поступило SMS-сообщение с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086287944» с рекламой следующего содержания:

«Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс». 88001008863».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

В соответствии с частью 7 статьи 38 закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»:

«рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 30.09.2014 в отношении ООО «Астей» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/57-14/РЗ по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 21.10.2014 в 14час.45мин. На рассмотрении дела № 05-01/57-14/РЗ 21.10.2014 Комиссией Смоленского УФАС России было вынесено Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/57-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 19.11.2014 в 10час.15мин. На рассмотрении дела № 05-01/57-14/РЗ 19.11.2014 Комиссия Смоленского УФАС России, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств вынесла Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/57-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 16.12.2014 в 10час.30мин. Указанное определение было направлено по месту регистрации ООО «Астей» (644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88), «Астрахань-GSM» (414000, г. Астрахань ул. Лычманова, д. 44) и ООО «Нано-Финанс» (115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр. 72).

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400880007350 (ООО «Астей») прибыло к месту вручения 27.11.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено.

Согласно пункту 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).

Согласно части 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.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России следует считать, что ООО «Астей» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/57-14/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/57-14/РЗ 16.12.2014, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Указанное выше SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра

(+79023700113), который, согласно технической документации закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM». Оператор сотовой связи ЗАО «Астрахань-GSM» заключило с ООО «Астей» договор от 07.02.2014 № 06-02-02/14, в соответствии с условиями которого ЗАО «Астрахань-GSM» (далее – Исполнитель) оказывает ООО «Астей» (далее – Заказчик) услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений. На основании пункта 1.1.5 данного договора Заказчику выделены GT номера, в том числе +79023700113. Согласно условиям вышеназванного договора (пункт 2.1.1), Заказчик самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. На основании пункта 2.1.4 Заказчик обязуется не использовать выделенные каналы оборудования, установленные у Исполнителя, для организации СПАМа и осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ. Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение (пункт 2.1.20 договора). В соответствии с пунктом 2.1.24 указанного договора Заказчик гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству Российской Федерации, в том числе нормам закона о рекламе. Кроме того, поскольку Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщений, их редактирования и последующей отправки, всю ответственность, предусмотренную действующим на территории Российской Федерации законодательством, несет Заказчик (пункт 4.4 договора). Согласно пункту 2.3.1 договора Исполнитель оставляет за собой право блокировать отправку SMS-сообщений, отправляемых Заказчиком через технические средства Исполнителя в адрес операторов сети подвижной радиотелефонной связи или в обратном направлении в случаях, когда у Исполнителя есть основания полагать, что SMS-сообщения, передаваемые Заказчиком, являются СПАМом, с незамедлительным уведомлением о такой блокировке. Согласно пункту 4.7 договора Исполнитель оставляет за собой право в одностороннем порядке расторгнуть настоящий договор, предупредив Исполнителя в письменной форме не ранее, чем за 7 дней, за исключением случая, предусмотренного в пункте 2.1.5 договора, когда доступ к оборудованию прекращается сразу же после выявления фактов нарушения Исполнителем договора.

ООО «Нано-Финанс» письмом от 05.11.2014 № 715 представило копию договора оказания услуг от 21.02.2014 № 55НФ, заключенного с ООО «Астей» на распространение рекламы об оказываемых ООО «Нано-Финанс» услугах посредством SMS-сообщений. Согласно пункту 1.1. указанного договора ООО «Астей» (далее – Исполнитель), обязуется по заданию ООО «Нано-Финанс» оказывать лично, либо с привлечением третьих лиц услуги по размещению рекламно-информационных материалов Заказчика в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших Исполнителю свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений, при участии в рекламных и маркетинговых акциях, проводимых Исполнителем. На основании пункта 2.1.6 указанного договора, Исполнитель обязуется распространять рекламно-информационные материалы только при условии предварительного согласия абонента (адресата) на получение соответствующей рекламы. Согласно пункту 2.1.9 договора Исполнитель

гарантирует, что база абонентов Исполнителя, находящаяся в его распоряжении, может использоваться для доставки до абонентов рекламной информации, обозначенной в пункте 1.1 договора. В соответствии с пунктом 2.1.12 договора Исполнитель обязан не осуществлять рассылку на телефонные номера, содержащиеся в переданном Заказчиком списке телефонных номеров, абоненты которых не давали своего предварительного согласия либо отозвали согласие на получение рекламно-информационных материалов Заказчика (далее – Список). Согласно пункту 2.4.2 договора Заказчик вправе предоставить Исполнителю список телефонных номеров, в отношении которых стало известно, что абоненты не давали своего предварительного согласия либо отозвали согласие на получение рекламно-информационных материалов Заказчика (Список), а также высылать телефонные номера абонентов, в отношении которых появилась подобная информация для обновления Списка.

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданки <...>на получение SMS-сообщения с рекламой, ООО «Астей», ЗАО «Астрахань-GSM» либо ООО «Нано-Финанс» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с указанной рекламой «*Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс». 88001008863*» на номер телефона <...>без согласия на то абонента является нарушением требований 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 «Астей», ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Нано-Финанс».

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 финансовых услуг: «*Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс». 88001008863*», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086287944» 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 «Астей», ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Нано-Финанс» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «29» декабря 2014 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

«29» декабря 2014 года

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:

<...> ,

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/57-14/ПЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс», 88001008863*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086287944» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в нейнарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «Астей» (местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105) **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 «Астей» (местонахождение: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

Предписание 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

«29» декабря 2014 года

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: <...> ,

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/57-14/ПЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс», 88001008863*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086287944» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в нейнарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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. Закрытому акционерному обществу «Астрахань-GSM» (местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44)**с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «Астей» о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...>без согласия на то абонента.

2. Закрытому акционерному обществу «Астрахань-GSM» (местонахождение: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44)представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

Предписание 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

«29» декабря 2014 года

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:

<...> ,

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/57-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Деньги нужны? Бери займы! ООО «Нано-Финанс», 88001008863*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79086287944» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в нейнарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «Нано-Финанс» (местонахождение: 115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр. 72)**с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «Астей» о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона +79517000082 без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Нано-Финанс» (местонахождение: 115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр. 72)представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

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