

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/03-15/РЗ

12 мая 2015 г.

г. Смоленск

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

председатель
Комиссии: <...>,

члены комиссии; <...>,

рассмотрев дело № 05-01/03-15/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 «МТК Комплект», ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ», ООО «Армада» и заявителя <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 19.12.2014 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 18.12.2014 в 12:26 от отправителя под именем «+79047299371» на его абонентский номер <...>, поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги».

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

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».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламораспространителя. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»,

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

Смоленским УФАС России 19.02.2015 в отношении ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/03-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 17.03.2015. На рассмотрение дела № 05-01/03-15/РЗ 17.03.2015 представители ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» и АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» не явились; извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела. На рассмотрении дела № 05-01/03-15/РЗ 17.03.2015 Комиссией Смоленского УФАС России было вынесено Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/03-15/РЗ, срок рассмотрения дела продлен до 19.05.2015 и рассмотрение дела было назначено на 14.04.2014 в 11 час. 20 мин.

Комиссией Смоленского УФАС России 14.04.2015 было вынесено Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/03-15/РЗ, в котором рассмотрение дела было назначено к рассмотрению на 12.05.2015. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «МТК Комплект», ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» 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 «МТК Комплект», с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400885009984, прибыло к месту вручения 27.04.2015, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено в связи с временным отсутствием адресата. Заказное письмо с уведомлением, направленное в адрес ООО «Армада», с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400885010027, прибыло к месту вручения 30.04.2015, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено в связи с временным отсутствием адресата.

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).

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 22.05.2015, следует считать, Смоленским УФАС России предприняты все соответствующие меры для надлежащего уведомления ООО «МТК Комплект» и ООО «Армада» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/03-15/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/03-15/РЗ 12.05.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Отправителем указанного SMS-сообщения является абонент с номером +79047299371.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещенной на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «СМАРТС». ОАО «СМАРТС» в письме от 31.01.2015 № 1-7047 сообщает, что данный номер указан в качестве альфа-номера и не зарегистрирован в системе.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (№ 5237/05 от 29.12.2014), ООО «Домашние деньги» 19.01.2015 был представлен договор от 31.10.2013 № 69, заключенный ООО «Домашние деньги» (далее – Заказчик) с ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (далее – Исполнитель), согласно условиям которого, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику за вознаграждение услуги по размещению рекламно-информационных материалов (РИМ) с помощью каналов коммуникации сервиса «Мобильная реклама» (далее – Услуги). Согласно пункту 4 Приложения № 13 от 30.10.2014, содержащим описание предоставляемой Исполнителем Услуги и являющимся неотъемлемой частью указанного договора, Исполнитель принимает на себя всю ответственность за распространение РИМ, в том числе возмещение Заказчику возможных штрафов, связанных с претензиями третьих лиц.

В свою очередь, ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» 25.03.2015 был представлен договор на оказание услуг от 10.10.2013 № 1МТК/2013, в рамках действия которого, ООО «МТК Комплект» (далее – Исполнитель), действующий от своего имени, обязуется по заданию ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (далее – Заказчик) оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов (далее – Услуги), переданных Заказчиком в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших любым способом и в любой форме свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений. На основании пункта 3.2.1 договора, Исполнитель обязан оказывать Заказчику Услуги в соответствии с действующими нормами законодательства о рекламе. Согласно пункту 3.2.6 указанного договора, Исполнитель обязан распространять рекламно-информационные материалы при условии согласия абонента (адресата) на получение соответствующих рекламно-информационных материалов. В соответствии с пунктом 3.2.8 договора, Исполнитель обязан немедленно прекращать распространение рекламно-информационных материалов Заказчика в адрес абонента (адресата), относительно которого стало известно от Заказчика или любого третьего лица, что последний не давал своего предварительного согласия на получение рекламно-

информационных материалов Заказчика. Согласно пункту 6.1 договора, стороны несут ответственность в соответствии с указанным договором и действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии с письмом ЗАО «Смоленская сотовая связь» от 12.01.2015 № 1481/2, указанное в заявлении SMS-сообщение поступило абоненту <...> от отправителя под именем «+79047299371» через SMS-центр +79023700510, который, согласно выписке из российского плана нумерации, размещенной на сайте Федерального агентства связи, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «СМАРТС». ОАО «СМАРТС» в письме от 21.08.2014 № 1-5244 сообщает, что номер SMS-центра +79023700510 закреплен за ЗАО «Пенза-GSM».

АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» (ЗАО «Пенза-GSM») 05.03.2015 был представлен договор от 01.10.2014 № 0110/2/18-05-213 на предоставление услуг, заключенный ЗАО «Пенза-GSM» (далее – Исполнитель) с ООО «Армада» (далее – Заказчик), согласно которому Исполнитель обязуется предоставлять Услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки SMS-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечить учет объема предоставляемых Услуг (пункт 2.1). В соответствии с пунктом 2.5 договора и пункта 3 Правил предоставления услуг (приложение № 1 к указанному договору; далее – Правила), формирование текста SMS-сообщения и набор абонентского номера для доставки производится Заказчиком с соблюдением требований действующего законодательства РФ и Правил. Согласно пункту 4 Правил, не допускается рассылка Заказчиком с использованием Услуги Исполнителя SMS-сообщений абонентам без их предварительного письменного согласия. На основании пункта 3.2.2 договора и пункта 6 Правил, Заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя для организации СПАМа. Согласно пункту 3.2.3 договора, Заказчик обязан получить предварительное письменное согласие от Абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка SMS-сообщений. На основании пункта 3.2.5 договора, Заказчик обязан осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательством РФ, в том числе о рекламе. Согласно пункту 3.3.3.7 договора, Исполнитель вправе, по своему усмотрению, в одностороннем порядке приостановить оказание Услуг Заказчику до момента исполнения Заказчиком нарушенного обязательства или прекратить оказание Услуги по договору, в том числе в случае нарушения Заказчиком пункта 3.2.5 договора. На основании пункта 5 договора, ответственность Сторон по договору регулируется в соответствии с Законодательством, действующем на территории Российской Федерации. В соответствии с пунктом 5.9 договора, в связи с тем, что Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой SMS-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений, отправленных с комплекса Заказчика, их содержанием и присваиваемый адрес отправителя, в полном объеме несет Заказчик.

На основании изложенного, материалами дела подтверждается, что распространение рекламы в настоящем случае осуществлено посредством последовательных действий ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «МТК Комплект», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада» на основании заключенных между ними

гражданско-правовых договоров. Таким образом, указанные лица являются рекламодателями, так как их действия являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи SMS-сообщений конечным потребителям.

Представители ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «МТК Комплект», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада» на рассмотрение дела № 05-01/03-15/РЗ 12.05.2015 не явились. Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «МТК Комплект», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» либо ООО «Армада» в Смоленское УФАС России не представлено.

Следовательно, рассылка SMS-сообщения с рекламой 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 способны ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «МТК Комплект», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада».

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: «*Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги*», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700510 от отправителя под именем «+79047299371» 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 «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «МТК Комплект», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «19» мая 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

«12» мая 2015 года

г. Смоленск

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

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 12.05.2015 по делу № 05-01/03-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700510 от отправителя под именем «+79047299371» 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 «Армада» (местонахождение: 614017, г. Пермь, ул. Тургенева, д. 12) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Армада» (местонахождение: 614017, г. Пермь, ул. Тургенева, д. 12) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26.06.2015.**

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

«12» мая 2015 года

г. Смоленск

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

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 12.05.2015 по делу № 05-01/03-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700510 от отправителя под именем «+79047299371» 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 «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (местонахождение: 123056, г. Москва, ул. Большая Грузинская, д. 43) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (местонахождение: 123056, г. Москва, ул. Большая Грузинская, д. 43) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26.06.2015.**

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

«12» мая 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской

области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель <...>,

Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 12.05.2015 по делу № 05-01/03-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700510 от отправителя под именем «+79047299371» 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 «МТК Комплект» (местонахождение: 115088, г. Москва, ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «МТК Комплект» (местонахождение: 115088, г. Москва, ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26.06.2015.**

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

«12» мая 2015 года

г. Смоленск

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

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 12.05.2015 по делу № 05-01/03-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Одолжим финансы. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700510 от отправителя под именем «+79047299371» 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. Акционерному обществу «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» (местонахождение: 440071, г. Пенза, пр-т Строителей, д. 39А) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Акционерному обществу «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» (местонахождение: 440071, г. Пенза, пр-т Строителей, д. 39А) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26.06.2015.**

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