

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/51-14/РЗ

26 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 № 05-01/51-14/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 «КамаТелеком» и ОАО «МТТ», извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 26.05.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 23.05.2014 в 17:32 на его номер мобильного телефона <...> с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79028032363» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Свайно-винтовые фундаменты, поднятие домов! Низкие цены 8-981-707-66-66».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давала 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 29.09.2014 в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/51-14/РЗ по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 28.10.2014. В ходе рассмотрения дела № 05-01/51-14/РЗ Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

Между ОАО «МТТ» и ООО «КамаТелеком» был заключен договор № 038-00-SMS-13/7200 от 07.07.2014. В рамках данного договора (п.4.2) ООО «КамаТелеком» была предоставлена возможность самостоятельной отправки SMS-сообщений, которые отправлялись через SMS-центр ОАО «МТТ» с номером +79585559997. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не распространяло указанное SMS-сообщение на абонентский номер (<...>) заявителя <...>

28.10.2014 определением Смоленского УФАС России дело № 05-01/51-14/РЗ было продлено и назначено к рассмотрению на 03.12.2014. К участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «КамаТелеком». Данное определение было направлено по месту нахождения ООО «КамаТелеком» и ОАО «МТТ» заказными письмами с уведомлением о вручении и на адреса их электронной почты.

03.12.2014 на рассмотрение дела № 05-01/51-14/РЗ представители ООО «КамаТелеком» и ОАО «МТТ» не явились. Документы и информация, запрашиваемая у ООО «Кама Телеком», в Смоленское УФАС России представлены не были.

03.12.2014 определением Смоленского УФАС России дело № 05-01/51-14/РЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 26.12.2014. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России через Государственную фельдъегерскую службу Российской Федерации по адресу регистрации ООО «КамаТелеком» (адрес регистрации: <...>) и в адрес государственной регистрации ОАО «МТТ» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) заказными письмами с уведомлением о вручении и на адреса их электронной почты (F1@flprofi.ru) и office@mtt.ru.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 2140088005089 (ООО «КамаТелеком») прибыло к месту вручения 16.12.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено. Государственная фельдъегерская служба Российской Федерации письмо ООО «Кама Телеком» по адресу регистрации не вручило, в связи с отсутствием адресата по указанному адресу (<...>).

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 для 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 «КамаТелеком» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/51-14/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/51-14/РЗ 26.12.2014, исследовав все материалы дела, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79585559997), который, согласно технической документации закреплен за оператором связи ОАО «МТТ». Оператор связи ОАО «МТТ» заключило с ООО «КамаТелеком» договор от 07.07.2014 № 038-00-SMS-13/7200, в рамках которого (пункт 4.2) ООО «КамаТелеком» (далее – Заказчик) была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки SMS-сообщений, которые отправлялись через SMS-центр ОАО «МТТ» (далее – Исполнитель) В соответствии с пунктом 3.1.2. договора Заказчик обязуется не использовать SMS-центр для передачи СПАМа. Заказчик рассылает SMS-сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений. На основании пункта 3.4.3 договора Исполнитель обязуется приостановить в течении 2 рабочих дней оказание услуг по настоящему договору в случае нарушения пункта 3.1.2 настоящего договора.

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

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой «Свайно-винтовые фундаменты, поднятие домов! Низкие цены 8-981-707-66-66» 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 «КамаТелеком» и ОАО «МТТ».

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: «Свайно-винтовые фундаменты, поднятие домов! Низкие цены 8-981-707-66-66», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79028032363» 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» и ОАО «МТТ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «31» 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

«26» 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 26.12.2014 по делу № 05-01/51-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Свайно-винтовые фундаменты, поднятие домов! Низкие цены 8-981-707-66-66», распространяемой путем осуществления рассылки с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79028032363» SMS-сообщения на номер телефона <...>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»,

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 «Кама Телеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о

рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Кама Телеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 31.01.2015.**

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

«26» 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 26.12.2014 по делу № 05-01/51-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Свайно-винтовые фундаменты, поднятие домов! Низкие цены 8-981-707-66-66», распространяемой путем осуществления рассылки с с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79028032363» SMS-сообщения на номер телефона <...> 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»,

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. Открытому акционерному обществу «МТТ» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) **с момента получения настоящего предписания** прекратить

нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «КамаТелеком» о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Открытому акционерному обществу «МТТ» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 31.01.2015.**

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