

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/05-2018

20 февраля 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-06/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Цитрин» (далее – ООО «Цитрин»), ИНН 5505222639, ОГРН 1145543040081, местонахождение: 644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3, рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Цитрин», в извещении которого приняты необходимые меры;

заявителя – <...>, извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» <...> (доверенность от 05.05.2017 б/н),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> вх. № 621э от 25.01.2018) по факту направления 23.01.2018 в 10:56 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> рекламного смс-сообщения: «РЕМОНТ ОКОН ПВХ! ЗАМЕНА ФУРНИТУРЫ, УПЛОТНИТЕЛЕЙ, ЖАЛЮЗИ 382462, 485793» от отправителя +79006702649, SMS-центр +79043490000.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

На запрос Омского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» представило пояснения, в

которых указано: «...По результатам проверки установлено, что 23.01.2018г. в 10:56 (UTC+03:00, Московское время +3) с абонентского номера +79006702649 было направлено исходящее смс-сообщение на номер абонента <...>.

Абонентский номер <...> принадлежит юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «Цитрин» (ИНН 5505222639, ОГРН 1145543040081). Адрес местонахождения ООО «Цитрин» 644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3».

В соответствии с Договором об оказании услуг связи от 16.10.2014, заключенным между ООО «Т2 Мобайл» (Оператор) и ООО «Цитрин» (Абонент), абонент принял обязательство по соблюдению Условий оказания услуг связи Tele2.

Согласно пункту 3.1.6 Условий оказания услуг связи Tele2, являющихся неотъемлемой частью Договора об оказании услуг связи от 16.10.2014, Абонент обязуется не использовать услуги связи, оказываемые Оператором, а также выделенный по Договору абонентский номер в целях проведения рассылок рекламы и организации иных массовых рассылок, нарушающих требования действующего законодательства, проведения лотерей, голосований, викторин, конкурсов, опросов, установки и использования шлюзов, систем дозвона, оборудования автоматизированного приема и обработки сообщений электросвязи (автоматизированных центров) и организации других мероприятий, направленных на извлечение прибыли, без письменного согласования с Оператором, а также не совершать иных действий, создающих угрозу для нормального функционирования сети связи, наносящих вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам, в том числе не распространять спам или вредоносное программное обеспечение.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Цитрин» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, действия ООО «Цитрин» в части направления в адрес <...> смс-сообщения без его предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-06/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ООО «Цитрин» по его юридическому адресу (644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3) заказным письмом от 06.02.2018 № 06-1017, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401025253644 хранится в почтовом отделении с пометкой «Неудачная попытка вручения» (08.02.2018, 13:44).

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном

реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 05.02.2018 адресом места нахождения ООО «Цитрин» является: 644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Цитрин» о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/05-2018.

Одновременно Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 6.1.3 Условий оказания услуг связи Tele2 Оператор связи вправе приостановить оказание услуг связи, в случае если Абонент причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам с использованием услуг Оператора, осуществляет неоднократные попытки активации несуществующих карт оплаты, использует телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов доступа в сети фиксированной связи IP-телефонии, а также в иных случаях злоупотребления Абонентом правами, предоставленными по Договору, а также при нарушении Абонентом требований, установленным действующим законодательством, настоящими условиями, Правилами пользования телематическими услугами связи и услугами по передаче данных.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о возможности устранения ООО «Т2 Мобайл» нарушений требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части приостановления оказания услуг связи (блокировки) по абонентскому номеру +79006702649.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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 действия ООО «Цитрин», выразившиеся в направлении в адрес гражданина <...> 23.01.2018 в 10:56 часов рекламного смс-сообщения: «РЕМОНТ ОКОН ПВХ! ЗАМЕНА ФУРНИТУРЫ, УПЛОТНИТЕЛЕЙ, ЖАЛЮЗИ 382462, 485793» от отправителя +79006702649 без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Цитрин» и ООО «Т2 Мобайл» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 20 февраля 2018 года.

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

по делу № 06-06/05-2018

20 февраля 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 20.02.2018 по делу № 06-06/05-2018 о признании действий ООО «Цитрин» ИНН 5505222639, ОГРН 1145543040081, местонахождение: 644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3, выразившихся в направлении в адрес гражданина <...> рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального

закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Цитрин» (ИНН 5505222639, ОГРН 1145543040081, местонахождение: 644048, г. Омск, ул. Серова, д. 3) в срок до 14 марта 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством использования телефонной связи в адрес <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы.

2. ООО «Т2 Мобайл» (ИНН 7743895280, местонахождение: 125212, г. Москва, Ленинградское шоссе, 39 А, стр. 1) в срок до 14 марта 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части приостановления ООО «Цитрин» оказания услуг связи (блокировки) по абонентскому номеру +79006702649.

3. ООО «Цитрин», ООО «Т2 Мобайл» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок до 15 марта 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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