

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №2-ФАС22-Р/01-16

Резолютивная часть решения объявлена 10 марта 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 14 марта 2016 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №2-ФАС22-Р/01-16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщения на мобильный телефон +79023590441 рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ООО «Бренд Графика» (уведомлено надлежащим образом),
- ИП Семочкин (уведомлен надлежащим образом),
- ООО «МТК Комплект» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствии заинтересованных лиц:

- ООО «Инстам» (уведомлено надлежащим образом),
- ООО «Домашние деньги» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствии заявителя (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

ООО «Бренд Графика», ИП Семочкин, ООО «МТК Комплект», ООО «Инстам», ООО «Домашние деньги» своевременно и надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ООО «Бренд Графика», ООО «МТК Комплект», ООО «Домашние деньги» на заседание Комиссии представителей не направили.

ИП Семочкин, ООО «Инстам» на заседание Комиссии явку представителей не обеспечило, заказную почтовую корреспонденцию от антимонопольного органа не

получает.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ИП Семочкина является адрес: г.Санкт-Петербург, <...>. Юридическим адресом ООО «Инстам» является адрес: 125316, г.Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д.6, пом.VI, ком. 1-4.

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 30.07.2013г. № 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 достоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.).

Данное обстоятельство свидетельствует о надлежащем извещении ИП Семочкина, ООО «Инстам» о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не является препятствием для рассмотрения антимонопольным органом дела по существу.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Бренд Графика», ИП Семочкин, ООО «МТК Комплект», ООО «Инстам», ООО «Домашние деньги».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина о получении посредством смс-сообщения на мобильный телефон номер <...> (сотовый оператор «МТС») рекламы следующего содержания: «Наличные с доставкой! Звони! 88005552884 Домашние Деньги DmPniqDWTkvF» (17.11.2015 г. 08:56). SMS-сообщение было отправлено с номера <...>.

18.01.2016 г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Мобильный актив», ООО «МТК Комплект». 09.02.2016 г. Комиссия определила отложить рассмотрение дела и признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «Мобильный актив», ООО «МТК Комплект», ООО «Инстам». 17.02.2016 г. Комиссия определила отложить рассмотрение дела и признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «МТК Комплект», ООО «Бренд Графика», ИП Семочкин. Производство по делу в отношении ООО «Мобильный актив» прекратить, в связи с отсутствием в действиях Общества признаков нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Распространяемая посредством смс-сообщения рекламная информация соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Согласно ст. 18 Федерального закона «О рекламе» 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщения рассматриваемой рекламы.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...>, с которого отправлено рассматриваемое сообщение принадлежит ЗАО «Смартс-Чебоксары» (Чувашская Республика).

ЗАО «Смартс-Чебоксары» представлены пояснения, что абонентом по номеру <...>, с которого было направлено сообщение, является ООО «Мобильный актив» (614094, г.Пермь, ул.Овчинникова, д.17) на основании договора №451303 от 03.07.2015г. на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи.

ООО «Мобильный актив» пояснило, что между ООО «Инстам» и ООО «Мобильный актив» был заключен договор №1198 предоставления Услуг от 01.07.2015г. Согласно п.1.1 договора Исполнитель (ООО «Мобильный актив») предоставляет Заказчику (ООО «Инстам») комплекс услуг по обработке и передаче SMS-сообщений от Заказчика Абонентам через технические средства Исполнителя (по протоколам <http/https/smpp/smtp>), а также формированию отчетов о доставке SMS-сообщений и динамической смене Имени отправителя (далее «Услуги»).

На запрос антимонопольного органа ООО «Инстам» предоставило договор №17 от 31.12.2014г. заключенного между ООО «Инстам» и ООО «Бренд Графика». Согласно п.1.1 Исполнитель оказывает услугу по предоставлению подключения и доступа к Технической системе в порядке и на условиях, предусмотренных Договором для передачи Сообщений клиентов Заказчика посредством технической системы Исполнителя (по протоколам: SMPP v3.4 / HTTPS) до узла связи Оператора с целью последующей передачи Абонентам, а Заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора (далее по тексту услуги). В соответствии с п.1.2 Заказчик (его клиенты) самостоятельно определяет содержание Сообщений, формирует их текст и определяет список Абонентов и их абонентских телефонных номеров. (Исполнитель не редактирует и не составляет Сообщение, не предоставляет телефонные номера Абонентов).

ООО «Инстам» также представило копию анкеты, полученную от контрагента ИП Семочкина, пользователя абонентского номера <...>.

ООО «Домашние деньги» пояснило, что был заключен договор оказания услуг №08-12/2014 от 25.12.2014г. с ООО «МТК Комплект». В соответствии с п.1.1 договора Исполнитель лично или с привлечением третьих лиц обязуется оказать Заказчику услуги сервиса по коммуникации с клиентами Заказчика путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений Заказчика, а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные Исполнителем Услуги на условиях настоящего Договора. Согласно п.2.1.4 договора, ООО «МТК Комплект» является рекламодателем СМС-сообщений, именно он определяет конечных получателей (Абонентов), полностью несет ответственность и гарантирует Заказчику, что все Абоненты дали согласие на получение от Исполнителя Сообщений рекламно-информационного характера.

ООО «МТК Комплект» документов по делу не представило.

Таким образом, из представленных документов следует, что сообщение отправлено в рамках договорных отношений между ООО «Бренд Графика», ИП Семочкиным и ООО «МТК Комплект». Указанные лица осуществляют смс-рассылку и должны получать предварительное согласие на получение рекламных сообщений от адресата, на телефон которого планируется их отправка.

Согласие заявителя абонента номера <...> на получение посредством смс-сообщения рекламной информации следующего содержания: «Наличные с доставкой! Звони! 88005552884 Домашние Деньги DmPniqDWTkvF» в антимонопольный орган не представлено. Следовательно, данное сообщение распространено с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителями рассматриваемой рекламы являются ООО «Бренд Графика» (127238, г.Москва, Ильменский проезд, д. 14, стр.2), ИП Семочкин <...>, ООО «МТК Комплект» (115088, г.Москва, ул.Южнопортовая, д.5, стр.5).

ООО «Инстам» сообщило, что номер абонента <...> добавлен в стоп лист на стороне Заказчика (ООО «Бренд Графика»). Таким образом, в настоящее время распространение сообщений в адрес заявителя прекращено.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Наличные с доставкой! Звони! 88005552884 Домашние Деньги DmPniqDWTkvF», распространенную посредством смс-сообщения, ненадлежащей.
2. Признать ООО «Бренд Графика», ИП Семочкина, ООО «МТК Комплект» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе»
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, в связи с нецелесообразностью.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

<...>