

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №206-ФАС22-Р/12-14

Резолютивная часть решения оглашена 21 января 2015 года
г. Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 21 января 2015 года

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

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

рассмотрев дело №206-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению гражданина о получении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя, ООО «КамаТелеком»,

в отсутствие заинтересованного лица – ЗАО «Астрахань-GSM»,

УСТАНОВИЛА:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространитель, ООО «КамаТелеком» на заседание Комиссии явку представителей не обеспечило, заказную почтовую корреспонденцию от антимонопольного органа не получает (письма возвращаются с пометкой отделения почтовой связи «отсутствие адресата по указанному адресу»).

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «КамаТелеком» является адрес: 614010, г. Пермь, Героев Хасана ул., д. 9А.

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 ООО «КамаТелеком» 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.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступили заявления гражданина, поданные через электронную почту ФАС России, о получении на мобильный телефон номер <...> рекламной информации следующего содержания:

-«Шины в dostavka.ru. СКИДКА.3% Код ШИНА_Привезем_бесплатно. <...>» (18.10.2014г. 12:31 мск.). Отправлено с номера <...>;

-«Натяжные_потолки.на.любой бюджет! Светильники. в подарок!!! <...>» (22.10.2014г. 13:07 мск.). Отправлено с номера <...>;

-«Домодедово-Шереметьево-Внуково. 1000р! От_400р.по.городу. <...>» (26.10.2014г. 15:17 мск.). Отправлено с номера <...>;

-«ВНИМАНИЕ! 15% СКИДКА НА REMONT НОУТБУКОВ. ВЫЕЗД! <...>» (28.10.2014г. 10:46 мск.). Отправлено с номера <...>.

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-сообщений рекламная информация соответствует легальному 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-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номера, с которых отправлены указанные сообщения, принадлежат ЗАО «Астрахань-GSM».

На запрос антимонопольного органа ЗАО «Астрахань-GSM» пояснило, что данные номера предоставлены ООО «КамаТелеком» в рамках договора №06-02-02/15 от 01.02.2014г. и дополнительных соглашений к нему. В соответствии с договором №06-02-02/15 от 01.02.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» является Исполнителем, ООО «КамаТелеком» - Заказчиком. Согласно п.1.1 договора Исполнитель оказывает Заказчику услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода. Согласно п.1.1.4 договора формирование текста СМС-сообщения и набор абонентского номера для доставки абоненту производится Заказчиком с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации. В соответствии с п.2.1.20 договора Заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.

Согласие заявителя на получение рекламных СМС-сообщений в антимонопольный орган не представлено.

Таким образом, распространение указанной рекламы посредством СМС-сообщений на абонентский номер заявителя осуществляется с нарушением ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Из представленных документов следует, что ООО «КамаТелеком» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно. Рассылка смс-сообщений осуществляется посредством технической поддержки ЗАО «Астрахань-GSM». Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного смс-сообщения является ООО «КамаТелеком» (ИНН 5904292726).

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с материалами дела, рекламораспространителем рассматриваемых смс-сообщений на номер <...> с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» является ООО «КамаТелеком» (г.Пермь).

Согласно пункту 4 статье 3 настоящего Федерального закона, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «КамаТелеком» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», осуществлено ООО «КамаТелеком» на основании договора оказания услуг, заключенного с ЗАО «Астрахань-GSM», которое обеспечивает доступ к программному приложению и отправку смс-сообщений через программный комплекс ООО «КамаТелеком», то есть является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рекламу:

-«Шины в dostavka.ru. СКИДКА.3% Код ШИНА_Привезем_бесплатно. <...>»;

-«Натяжные_потолки.на.любой бюджет! Светильники. в подарок!!! <...>»;

-«Домодедово-Шереметьево-Внуково. 1000р! От_400р.по.городу. <...>»;

-«ВНИМАНИЕ! 15% СКИДКА НА REMONT НОУТБУКОВ. ВЫЕЗД! <...>»,

распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «Астрахань-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, как лицу способному прекратить нарушение.

Решение и предписания могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 8

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

21 января 2015 г.
Барнаул

г.

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

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 21 января 2015 г. по делу № 206-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы

-«Шины в dostavka.ru. СКИДКА.3% Код ШИНА_Привезем_бесплатно. <...>»;

-«Натяжные_потолки.на.любой бюджет! Светильники. в подарок!!! <...>»;

-«Домодедово-Шереметьево-Внуково. 1000р! От_400р.по.городу. <...>»;

-«ВНИМАНИЕ! 15% СКИДКА НА REMONT НОУТБУКОВ. ВЫЕЗД! <...>»,
распространенной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «КамаТелеком» (614010, г. Пермь, Героев Хасана ул., д. 9А) в **пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>.

2. ООО «КамаТелеком» (614010, г. Пермь, Героев Хасана ул., д. 9А) представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 06 февраля 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии

Б<...>

>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 9

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

21 января 2015 г.

г.

Барнаул

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

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 21 января 2015 г. по делу № 206-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы

-«Шины в dostavka.ru. СКИДКА.3% Код ШИНА_Привезем_бесплатно. <...>»;

-«Натяжные_потолки.на.любой бюджет! Светильники. в подарок!!! <...>»;

-«Домодедово-Шереметьево-Внуково. 1000р! От_400р.по.городу. <...>»;

-«ВНИМАНИЕ! 15% СКИДКА НА REMONT НОУТБУКОВ. ВЫЕЗД! <...>»,

распространенной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, г. Астрахань, Лычманова ул., 44) в **пятнадцатидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «КамаТелеком» смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2. ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, г. Астрахань, Лычманова ул., 44) представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 06 февраля 2015 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

П<...>

Члены Комиссии

Б<...>

>

Ч<...>