

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/71-14/РЗ

25 февраля 2015 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:

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 05-01/71-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения 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 «Тауэр групп», ЗАО «Ярославль-GSM» и <...>, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 02.08.2014 по электронной почте поступило заявление (вх. № 790 от 02.10.2014) гражданина <...>, являющегося абонентом оператора сотовой связи ОАО «МТС» г. Смоленск, по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Из заявления следует, что 01.10.2014 в 17:00 от отправителя под именем «+79022295391» (через SMS-центр +79023708299) на мобильный телефон гражданина <...> (абонентский номер <...>), без его на то согласия, посредством SMS-сообщения поступила реклама следующего содержания:

«Новый сервис смс-рассылки авто.py: smstorg.com, 79169753851. 30коп/смс».

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

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 02.12.2014 в отношении ООО «Тауэр групп» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/71-14/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 25.12.2014.

25.12.2014 определением дело № 05-01/71-14/РЗ было продлено до 02.03.2015 и назначено к рассмотрению на 30.01.2015. Данное определение было направлено по месту государственной регистрации ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении; заявителю на адрес электронной почты.

30.01.2015 на рассмотрение дела № 05-01/71-14/РЗ представители ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» не явились. Документы и информация, запрашиваемая у ООО «Тауэр групп», в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России 30.01.2015 дело № 05-01/71-14/РЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 25.02.2015. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о ЗАО «Ярославль-GSM» имеется в материалах дела), а также заявителю.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением, направленное в адрес ООО «Тауэр групп», с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400083178888, прибыло к месту вручения 09.02.2015, 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 25.02.2015, следует считать, что ООО «Тауэр групп» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/71-14/ПЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/71-14/ПЗ 25.02.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещенной на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входят в состав ресурса нумерации, выделенного ЗАО «Ярославль-GSM». В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС», номер SMS-центра +79023708299 закреплен ОАО «СМАРТС» за ЗАО «Ярославль-GSM».

Согласно письму ЗАО «Ярославль-GSM» от 14.11.2014 (исх. № 02/649), номер отправителя указанного SMS-сообщения закреплен за ООО «Тауэр групп» (местонахождение: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17, лит.А, пом. 16-Н). ЗАО «Ярославль-GSM» представило копию договора от 22.08.2013 № 1310, заключенного между ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM». Согласно указанному договору ООО «Тауэр групп» (далее – Заказчик) поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» (далее – Исполнитель) берет на себя обязательства по оказанию услуг по передаче SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам. На основании пункта 3.1.2, договора Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа. В соответствии с пунктом 6.1 указанного договора, стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору в порядке и размерах, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором.

Определением Смоленского УФАС России от 30.01.2015у ООО «Тауэр групп» запрашивались сведения и информация по факту рассылки указанного в заявлении SMS-сообщения, с представлением копий документов, подтверждающих отправления и содержащих сведения о лицах, которые осуществляли отправку указанного SMS-сообщения. Однако на момент рассмотрения дела ООО «Тауэр групп» не представило Комиссии Смоленского УФАС России запрашиваемые в указанном Определении сведения и информацию.

Срок рассмотрения дела № 05-01/71-14/ПЗ истекает 02.03.2015.

В связи с ограниченностью срока рассмотрения данного дела (3 месяца), установленного пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), не предоставляется возможным получить у ООО «Тауэр групп» документы, подтверждающие наличие либо отсутствие предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку. Однако, имеющееся в материалах дела обращение заявителя, свидетельствует об отсутствии указанного согласия.

Представители ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» на рассмотрение дела № 05-01/71-14/ПЗ 25.02.2015 не явились. Каких-либо документов,

свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой: «Новый сервис смс-рассылки авто.ру: smstorg.com, 79169753851. 30коп/смс» 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.

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Смоленского УФАС России отсутствуют письменные пояснения лица, возможно осуществившего конечную SMS-рассылку, а именно ООО «Тауэр групп», что не позволяет определить фактического рекламодателя вышеуказанной рекламы.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ООО «ЗАО «Ярославль-GSM»» и ЗАО «Ярославль-GSM».

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: «Новый сервис смс-рассылки авто.ру: smstorg.com, 79169753851. 30коп/смс», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295391» 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 «Тауэр групп» и ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «10» марта 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

«25» февраля 2015 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:

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 25.02.2015 по делу № 05-01/71-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Новый сервис смс-рассылки авто.py: smstorg.com, 79169753851. 30коп/смс», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295391» 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 «Тауэр групп» (местонахождение: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17, лит. А) **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 «Тауэр групп» (местонахождение: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17, лит. А) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.03.2015.**

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

«25» февраля 2015 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:

председатель

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 25.02.2015 по делу № 05-01/71-14/ПЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Новый сервис смс-рассылки авто.py: smstorg.com, 79169753851. 30коп/смс», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...>с номера SMS-центра +79023708299 от отправителя под именем «+79022295391» 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. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) **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. Закрытому акционерному обществу «Ярославль-GSM» (местонахождение: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.03.2015.**

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