

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/09-2018

22 марта 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-06/09-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «КомТерра» (далее – ООО «КомТерра»), ИНН 7721691364, ОГРН 1107746294897, местонахождение: 109444, г. Москва, ул. Ферганская, дом 10, 3 стр. 2, 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:

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

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

в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» - <...> (доверенность № 176/17 от 07.08.2017)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. № 157э от 11.01.2018), в котором указано, что 09.01.2018 в 17:11 часов на его абонентский номер <...> поступило смс-сообщение рекламного характера: «Аренда Такси 2017г – Комфорт класс-1600р, Эконом-1500р; Яндекс такси, UBER, Gett. Выкуп 1700р.- 3года. +7 (495) 647-07-75 #BERITAXI» от отправителя +79651928825, SMS-центр: +79037011111.

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 ПАО «Вымпел-Коммуникации» в своем ответе от 06.02.2018 пояснило: «...указанный в качестве номера отправителя SMS-сообщений цифровой идентификатор отправителя SMS-сообщения, по данным Вашего Запроса, совпадает с абонентским номером +79651928825, который был выделен ООО «КомТерра» (109444, город Москва, улица Ферганская, дом 10, строение 3 2) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 663922406 от 08 августа 2017г.

По данным автоматизированной системы учета услуг (билинга), установленного на сети ПАО «ВымпелКом», в 17 ч 11 минут 09.01.2018 года было зафиксировано исходящее SMS-сообщение с абонентского номера +79651928825 на номер <...>.

В соответствии с условиями договора об оказании услуг связи «Билайн», заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «КомТерра», последнему был выделен абонентский номер <...>, из номерной емкости ПАО «ВымпелКом», для получения им услуг подвижной связи в сети «Билайн». Условиями абонентского договора «Билайн» предусмотрено, что абонент может использовать сеть для ведения радиотелефонных разговоров, для передачи информации техническими способами в соответствии с положениями Договора. При этом, абонент обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущербу Оператора или третьих лиц».

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» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

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

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

На основании вышеизложенного определением Омского УФАС России от 28 февраля 2018 года в отношении ООО «КомТерра» возбуждено дело № 06-06/09-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение о возбуждении дела № 06-06/09-2018 было направлено в адрес ООО «КомТерра» по его юридическому адресу (109444, г. Москва, ул. Ферганская, дом 10, 3 стр. 2) заказным письмом от 28.02.2018 № 06-1811, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401025258168 хранится в почтовом отделении с пометкой «Неудачная попытка вручения» (06.03.2018, 15:01).

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 09.02.2018 местом нахождения ООО «КомТерра» является адрес: 109444, г. Москва, ул. Ферганская, дом 10, к. 3 стр. 2.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «КомТерра» о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/09-2018.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие договора об оказании услуг связи «Билайн» № 663922406 от 08 августа 2017 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «КомТерра», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «КомТерра» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством направления смс-сообщения в адрес гражданина <...> без его предварительного согласия на получение рекламы.

Письмом от 19.03.2018 ПАО «ВымпелКом» уведомило Омское УФАС России о том, что оказание услуг связи по абонентскому номеру +79651928825, выделенному ООО «КомТерра», прекращено в связи с нарушением абонентом условий п.п. 4 п. 4.1 Договора об оказании услуг связи «Билайн», на основании чего Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нецелесообразности выдачи ООО «КомТерра»/ ПАО «ВымпелКом» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «КомТерра», выразившиеся в направлении 09.01.2018 в 17:11 часов в адрес гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера: «Аренда Такси 2017г – Комфорт класс-1600р, Эконом-1500р: Яндекс такси,

UBER,Gett. Выкуп 1700р.-3года. +7 (495) 647-07-75 #BERITAXI» от отправителя +79651928825 без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с прекращением ПАО «ВымпелКом» оказания услуг связи ООО «КомТерра».

3. Передать материалы дела в Московское УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 22 марта 2018 года.

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