

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/56-2015

11 августа 2015 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/56-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Техинком» (далее – ООО «Техинком») 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 «Техинком» (ИНН 5904247650, ОГРН 1115904006206, юридический адрес: 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, дом 9), в отношении которого предприняты необходимые меры для надлежащего извещения,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (местонахождение: ул. Ярославская, дом 29, офис 309, г. Чебоксары, Чувашская республика, 428003), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление гражданки <...> по факту направления 16.06.2015 в 06:33 часов на ее абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «YZ44 РЕМОНТ компьютеров и ноутбуков от 333 руб! Выезд +7(3812)207416» от отправителя: **+79023593148**.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было отправлено без ее предварительного согласия на получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи номер отправителя **+79023593148** принадлежит ресурсу нумерации ЗАО «СМАРТС-Чебоксары».

По информации ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» от 01.07.2015 № 01-184 лицом, осуществившим рассылку указанного SMS-сообщения с номера **+79023593148**, является ООО «Техинком» в рамках договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 05.03.2015.

В силу пункта 2.16 указанного Договора Абонент (ООО «Техинком») обязуется не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий.

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

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

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/56-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие гражданки <...> на получение рекламы от ООО «Техинком» и/или ЗАО «СМАРТС-Чебоксары», в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/56-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено по юридическому адресу ООО «Техинком» (614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, дом 9) заказным письмом от 14.07.2015 № 06-6680, однако указанное письмо возвращено в Омское УФАС России с отметкой на почтовом отправлении «отсутствие адресата по указанному адресу».

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 юридический адрес ООО «Техинком»: 614019, Пермский край, город Пермь, улица Лодыгина, дом 9, директором ООО «Техинком» является Черноскутова Олеся Олеговна.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ООО «Техинком» предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/56-2015.

Вместе с тем, 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 силу пункта 2.14 договора № 451303 от 05.03.2015 (далее - договор) абонент обязуется не передавать права на услуги, предоставляемые по настоящему договору, другому лицу без оформления в установленном порядке.

В соответствии с пунктом 3.2 договора ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» имеет право проверять подлинность сведений об абоненте, указанных в настоящем договоре.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/56-2015 в адрес Омского УФАС поступила копия свидетельства о смерти Черноскутовой О.О. от 18.06.2012.

В соответствии с пунктом 3.1 указанного договора при нарушении абонентом требований, связанных с оказанием услуг подвижной связи и установленных Федеральным законом «О связи» условий настоящего договора, оператор связи ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» имеет право приостанавливать доступ абонента к сети до устранения указанных обстоятельств.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «СМАРТС-Чебоксары», положения договора от 05.03.2015 № 451303, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Техинком» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством SMS-сообщения на абонентский номер <...>.

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 «YZ44 РЕМОНТ компьютеров и ноутбуков от 333 руб! Выезд +7(3812)207416» от отправителя: **+79023593148**, направленную посредством использования телефонной связи

в адрес гражданки <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» предписание о расторжении договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 05.03.2015, заключенного с ООО «Техинком».

Решение изготовлено в полном объеме 11 августа 2015 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>