

РЕШЕНИЕ

14 апреля 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...> – заместитель руководителя –
начальник отдела;

председатель Комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля
за рекламой и недобросовестной
конкуренцией;

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела
контроля за рекламой и недобросовестной
конкуренцией,

рассмотрев дело № 21-08/2016, возбужденное по признакам нарушения
требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» по факту
распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя под
буквенным обозначением «Stream-Auto» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области
(далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по
факту поступления 26.01.2016 в 15:00 на телефонный номер <...> СМС-сообщения с
рекламой: «Диагностика подвески и ДВС за 999 руб.... Стрим Авто Север <...>» от
отправителя под буквенным обозначением «Stream-Auto» через СМС-центр <...> без
предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации,
размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи,
номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МТС».

ПАО «МТС» в ответ на запрос Челябинского УФАС России подтвердило
принадлежность абонентского номера <...> <...>, однако не представило
заключенный с ним договор, поскольку указанный договор в архив ПАО «МТС» не
поступал. Также ПАО «МТС» сообщило, что рекламное СМС-сообщение поступило
с номера, выделенного ООО «Девино Телеком» в рамках агентского договора от
01.12.2014 № D140756256. Вместе с тем ПАО «МТС» представили письма заказчика
СМС-рассылки, ООО «Стрим Авто Север», в которых <...> дал согласие на
получение рекламных сообщений.

Челябинское УФАС России запросило у заявителя пояснения по факту дачи согласия ООО «Стрим Авто Север» на получение рекламных сообщений посредством направления по сети электросвязи, а также сведения об обращении в ООО «Стрим Авто Север». Заявитель представил письменные пояснения о том, что не обращался в указанную компанию.

В качестве доказательства получения предварительного согласия абонента <...> ООО «Стрим Авто Север» представило скриншоты сайта «http://www.stream-auto.ru/zapis_na_test_drive/», содержащие сведения о записи на тест-драйв, в котором пользователь указал имя и номер телефона <...>. Также форма записи на тест-драйв содержит поле «Подписаться на интересные новости», которое по умолчанию отмечено символом.

Из документов, представленных ООО «Стрим Авто Север», следует что отметка в поле «Подписаться на интересные новости» на сайте «http://www.stream-auto.ru/zapis_na_test_drive/» расценивается обществом как согласие на получение рекламной рассылки посредством направления по сетям электросвязи.

Также ООО «Стрим Авто Север» представлены письменные пояснения о том, что в отношении общества введена процедура банкротства, в связи с чем ООО «Стрим Авто Север» просит прекратить возбужденное дело № 21-08/2016

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

26 января 2016 года на телефонный номер <...> -916-536-73-37 поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Stream-Auto» без предварительного согласия абонента.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, поступившая 26 января 2016 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретному продавцу – ООО «Стрим Авто Север» и продвижению их услуг.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно [статье 2](#) Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении

для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Отправителем указанного рекламного СМС-сообщения является ООО «Стрим Авто Север», что следует из пояснений ПАО «МТС», официального письма ООО «Стрим Авто Север» от 16.02.2015 и не оспаривается обществом.

В качестве доказательства получения согласия абонента <...> ООО «Стрим Авто Север» представило скриншоты сайта «http://www.stream-auto.ru/zapis_na_test_drive/», содержащие сведения о записи на тест-драйв, в котором пользователь указал имя и номер телефона <...>.

Анализ представленных материалов показал, что однозначно установить лицо, оформившее заявку на Интернет-ресурсе «http://www.stream-auto.ru/zapis_na_test_drive/» не представляется возможным, поскольку отсутствуют сведения, однозначно идентифицирующие данного абонента. Из документов также не следует, что пользователь, заполнивший электронную форму записи на тест-драйв, дает согласие на рекламную рассылку, поскольку желание пользователя на получение интересных новостей не может быть расценено как согласие на получение рекламы посредством сети электросвязи. Вместе с тем, в материалы дела заявителем представлено письменное пояснение о том, что он не обращался к официальному дилеру KIA (ООО «Стрим Авто Север») посредством заполнения электронной формы или иным способом и, следовательно, не давал согласия на рекламную рассылку. Доказательств обратного в материалы дела ООО «Стрим Авто Север» не представлено.

Довод общества о том, что на основании введения в отношении ООО «Стрим Авто Север» процедуры банкротства, следует прекратить возбужденное дело Комиссией не удовлетворен по следующему основанию.

Пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Правила), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 (далее – Правила), предусмотрено прекращение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе ввиду ликвидации юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения рекламного законодательства.

Согласно Федеральному закону «О банкротстве (несостоятельности)» юридическое лицо считается ликвидированным после внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника.

По состоянию на апрель 2016 года выписка из ЕГЛЮЛ в отношении ООО «Стрим Авто Север» не содержит сведений о ликвидации указанного общества. Таким образом, ООО «Стрим Авто Север» является действующим юридическим лицом, в соответствии с Федеральным законом «О банкротстве (несостоятельности)» ответственность за действия общества несет конкурсный управляющий.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является ООО «Стрим Авто Север» как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи и обществом не оспаривается.

Поскольку по состоянию на 14 апреля 2016 года обществом не представлено документов, материалов с указанием на исключение сведений об абоненте <...> из списка рекламной рассылки, Комиссия считает возможным выдать ООО «Стрим Авто Север» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 ненадлежащей рекламу: «Диагностика подвески и ДВС за 999 руб.... Стрим Авто Север <...>», распространенную 21 января 2016 года ООО «Стрим Авто Север» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Стрим Авто Север» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Стрим Авто Север» и его должностного лица.

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

14 апреля 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	<...> – заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией; <...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;
члены Комиссии:	<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании своего решения от 14 апреля 2016 по делу № 21-08/2016 о признании рекламы ООО «Стрим Авто Север», распространенной 21 января 2016 года обществом с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 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 «Стрим Авто Север» незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу: «Диагностика подвески и ДВС за 999 руб.... Стрим Авто Север <...>» посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2. ООО «Стрим Авто Север» в срок **до 01 июня 2016 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно документы и пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения ненадлежащей рекламы абоненту <...> (внесение номера абонента в стоп-лист, удаление абонентского номера из списка рекламной рассылки).

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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