

РЕШЕНИЕ

08 июня 2016г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 309/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер мобильной связи физического лица СМС сообщения рекламного характера без его предварительного согласия на получение рекламы, в чем усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителей:

- заявителя, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «Стройспектр», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;

УСТАНОВИЛА:

01.02.2016г. (вх. № 1553) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о факте поступления 29.01.2016г. в 09:24 на его телефонный номер сотовой связи +79281100100 без его предварительного согласия СМС сообщения рекламного характера: «ОСТЕКЛЕННЕ КОТТЕДЖА от ЗАВОДА до 01.02 МОНТАЖВПОДАРОК! +79896226010 gvj». Отправитель +79018186763. Центр сообщений +79014410001.

В соответствии с ч.1 ст. 18 ФЗ «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.

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет

рекламораспространитель.

Установлено, что вышеназванное SMS-сообщение было направлено с использованием телефонного номера +79018186763 и СМС-центра +79014410001, который относится к номерной емкости ОАО «Сотовая связь Башкортостана», что послужило основанием для возбуждения в отношении ОАО «Сотовая связь Башкортостана» настоящего дела.

15.03.2016 (вх. № 3882) ОАО «Сотовая связь Башкортостана» представило письменное объяснение и документы, в том числе договор об оказании услуг связи № 907-6 от 07.09.2015г., заключенный между ОАО «Сотовая связь Башкортостана» и ООО «Девино Телеком», согласно которым рассылка рассматриваемого СМС сообщения была осуществлена ООО «Девино Телеком».

На основании вышеизложенного в соответствии с пунктами 32,34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), Комиссия определением (исх. № 4556/04 от 23.03.2016г.) заменила ОАО «Сотовая связь Башкортостана», как ненадлежащее лицо по делу, на надлежащее лицо – ООО «Девино Телеком».

15.04.2016 (вх. № 5863) ООО «Девино Телеком» представило письменное объяснение и документы, в том числе договор № ДТ-П/025077 от 01.10.2015г., заключенный между ООО «Девино Телеком» ООО «Эдвард Технолоджи Консалтинг», а также договоры об оказании услуг связи № 1 от 11.10.2011г. и № 39 от 11.05.2011г, заключенные между ООО «Эдвард Технолоджи Консалтинг» и ООО «Стройспектр», из которых следует, что рассылка вышеназванного СМС сообщения была осуществлена ООО «Стройспектр».

Представлено также копия письма ООО «Эдвард Технолоджи Консалтинг» от 26.03.2016г., адресованного ООО «Девино Телеком», в котором сообщается, что ООО «Стройспектр» представило письменное объяснение о том, что при наборе секретарём компании ООО «Стройспектр» номера абонента он допустил опечатку, и данный абонент случайно попал в базу номеров для рассылки. Абонентский номер <...> включен в стоплист компании.

На основании вышеизложенного в соответствии с пунктами 32,34 Правил Комиссия определением (исх. № 4556/04 от 23.03.2016г.) отложила рассмотрение дела на 08.06.2016г. и заменила ООО «Девино Телеком», как ненадлежащее лицо по делу, на надлежащее лицо – ООО «Стройспектр».

Вышеназванное определение было направлено письмом по почте по адресу места нахождения ООО «Стройэксперт», указанному в выписке из ЕГРЮЛ, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Стройэксперт». Данное письмо было возвращено почтой с указанием причины возврата: «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Согласно ч. 3 ст.54 Гражданского кодекса Российской Федерации в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых

сообщений ([статья 165.1](#)), 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 соответствии ч.1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему 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.

Таким образом, ООО «Стройспектр» является лицом, уведомленным о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрение настоящего дела возможно в отсутствие сторон, как лиц уведомленных о времени и месте рассмотрения настоящего дела, и не направивших мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В силу [п. 7 ст. 3](#) ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела следует, что отправка указанного выше СМС сообщения 29.01.2016г. в 09:24 на телефонный номер сотовой связи +79281100100 была осуществлена ООО «Стройспектр» в рамках договоров об оказании услуг связи № 1 от 11.10.2011г. и № 39 от 11.05.2011г, заключенных с ООО «Эдвард Технолоджи Консалтинг».

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя на получение вышеназванной рекламы отсутствует.

Таким образом, распространение ООО «Стройспектр» вышеназванной рекламы на номер мобильного телефона Заявителя было осуществлено в нарушение требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение которой в силу ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель, каковым в данном случае является ООО «Стройспектр», как лицо, осуществившее фактическое доведение рекламы до сведения потребителя путем рассылки СМС сообщений.

Согласно п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

В связи с тем, что распространение указанной выше рекламы на телефонный номер Заявителя прекращено, основания для выдачи ООО «Стройспектр» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе отсутствуют.

Руководствуясь п.2 ч. 1 ст. 33, ч.1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную ООО «Стройспектр» 29.01.2016г. в 09:24 в виде СМС сообщения «ОСТЕКЛЕННЕ КОТТЕДЖА от ЗАВОДА до 01.02 МОНТАЖвПОДАРОК! +79896226010 gvj» на телефонный номер сотовой связи +79281100100 без предварительного согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «Стройспектр» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.06.2016г.

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