

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/02-15/РЗ

23 апреля 2015 г.

г.

Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель
Комиссии: <...>,

Члены Комиссии: <...>,
<...>,

рассмотрев дело № 05-01/02-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «КамаТелеком», ЗАО «Астрахань-GSM» и <...>, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 03.12.2014 по электронной почте поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 03.12.2014 в 14:49 от отправителя под именем «+79029935139» (через SMS-центр +79023700113) на его абонентский номер <...>, поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«?-#3-5.12 Шубки по смешным ценам! 10-19 часов ЦК Губернский».

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы

разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 рекламодателя. Согласно статье 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Смоленским УФАС России 03.02.2015 в отношении ООО «КамаТелеком» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/02-15/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 25.02.2015 в 10час.45мин.

На рассмотрение дела № 05-01/02-15/ПЗ 25.02.2015 представители ООО «Кама Телеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» не явились. Документы и информация, запрошенные у ООО «Кама Телеком» в Определении от 03.02.2015, в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России 25.02.2015 дело № 05-01/02-15/ПЗ было продлено до 03.05.2015 и назначено к рассмотрению на 23.03.2015. В Определении у ООО «Кама Телеком» были запрошены документы и информация, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в Определении, ООО «Кама Телеком» в Смоленское УФАС России не представлены.

Определением Смоленского УФАС России 23.03.2015 дело № 05-01/02-15/ПЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 23.04.2015. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ЗАО «Астрахань-GSM» имеется в материалах дела), а также заявителю.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением, направленное в адрес ООО «КамаТелеком», с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400884008803, прибыло к месту вручения 31.03.2015, 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 23.04.2015, следует считать, что ООО «КамаТелеком» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/02-15/ПЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/02-15/ПЗ 23.04.2015, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Отправителем указанного SMS-сообщения является абонент с номером +79029935139.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ЗАО «Астрахань-GSM»; номер SMS-центра +79023700113 выделен ОАО «СМАРТС».

В соответствии с письмом ОАО «СМАРТС» от 21.08.2014 № 1-5244, номер SMS-центра +79023700113 закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России (№ 4898/05 от 12.12.2014), ЗАО «Астрахань-GSM» был представлен договор от 23.10.2014 № 790287 на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи, заключенный ЗАО «Астрахань-GSM» (далее - Оператор) с ООО «КамаТелеком» (далее - Абонент), на основании которого номер телефона +79029935139 предоставлен в пользование ООО «КамаТелеком». Согласно указанному договору, Оператор обязан осуществить подключение Абонента к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному Абонентом. На основании пункта 2.10 указанного договора, Абонент обязан не передавать права на услуги, предоставляемые по договору, другому лицу без оформления их в установленном порядке. Согласно пункту 2.11 договора, Абонент обязан нести ответственность за использование услуг связи, предоставляемых Абоненту, в том числе за использование этих услуг в целях злоупотреблений, мошенничества и хулиганства, а также за совершение других противоправных действий, в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 2.13 договора, Абонент несет полную персональную ответственность за сохранность SIM-карты, и за неправомерный доступ злоумышленников к электронной информации, хранящейся в файлах SIM-карты с целью копирования. Оператор настоятельно рекомендует Абоненту не передавать свою SIM-карту третьим лицам ни при каких обстоятельствах, даже на короткое время. В соответствии с пунктом 4.1. договора: «Ответственность Сторон по настоящему Договору регулируется в соответствии с законодательством, действующем на территории Российской Федерации».

Учитывая вышеизложенное, **рекламораспространителем указанной рекламы** является ООО «КамаТелеком».

Представители ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» на рассмотрение дела № 05-01/02-15/ПЗ 23.04.2015 не явились. Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «КамаТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» в Смоленское УФАС России не представлено.

Следовательно, рассылка ООО «КамаТелеком» SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> (<...>) без его на то согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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

ЗАО «Астрахань-GSM» в письме от 24.12.2014 № 02-02/4843 поясняет, что в настоящее время на стороне оператора, на SMS-центре +79023700113 произведена блокировка номера <...> на получение каких-либо рассылок.

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: «*?-#3-5.12 Шубки по смешным ценам! 10-19 часов ЦК Губернский*», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029935139» 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 «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «29» апреля 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

«23» апреля 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>,

председатель

Комиссии: <...>,

члены Комиссии:
на основании своего решения от 23.04.2015 по делу № 05-0102-15/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «?-#3-5.12 Шубки по смешным ценам! 10-19 часов ЦК Губернский», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700113 от отправителя под именем «+79029935139» 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» (далее – Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 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 «КамаТелеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить осуществление SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (местонахождение: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.05.2015.**

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