

Резолютивная часть решения оглашена 29 января 2015 года
г.Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 29 января 2015 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №207-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жительницы г. Москвы о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель ООО «КамаТелеком»;

в отсутствие заинтересованного лица ЗАО «Астрахань-GSM» (Общество уведомлено о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «КамаТелеком» является адрес: г.Пермь, ул.Героев Хасана, 9А.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе было отправлено заказным письмом с уведомлением на юридический

адрес ООО «КамаТелеком».

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013г. №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 достоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.).

Таким образом, с учетом того, что юридическое лицо должно получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ООО «КамаТелеком» о месте и дате рассмотрения дела, Общество считается уведомленным.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданки (вхд. №13907 от 03.12.2014г.) о получении заявителем на номер <...> рекламного смс-сообщения от абонента <...> следующего содержания: «Ищем партнеров по бизнесу, www.финансоваясистемамир.рф <...>» (sms-центр <...>, получено 02.11.2014 в 15:04 мск.), а также заявления (вхд. №13908 от 03.12.2014г., №13909 от 03.12.2014г.) о получении рекламных смс-сообщений от абонентов <...>, <...> «5 000 000 руб. по 2-м документам. Оформим за 1 день! <...>» (sms-центр <...>, получены 31.10.2014г. 15:22 мск. и 03.11.2014г. 15:25 мск.).

Согласно ст. 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанных смс-сообщений не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечено ООО «КамаТелеком» (г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9А; ОГРН 1135904013409).

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это

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.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены скриншоты с текстом указанных смс-сообщений и указанием даты их получения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «МТС» (ОАО «Мобильные ТелеСистемы») предоставлены сведения, что абонентом является заявитель по рассматриваемому делу.

В предоставленных сведениях о полученных смс-сообщениях указан sms-центр <...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), sms-центр <...> относится к номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань).

На запрос антимонопольного органа ЗАО «Астрахань-GSM» представлены сведения о том, что указанные смс-сообщения были отправлены ООО «КамаТелеком».

В соответствии с договором №790279 от 23.10.2014г. на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи, оператор (ЗАО «Астрахань-GSM») обязан осуществить подключение абонента (ООО «КамаТелеком») к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставляет услуги по перечню (тарифному плану) выбранному абонентом.

Согласно п. 2.11. договора, Абонент несет ответственность за использование услуг связи за совершение противоправных действий.

Таким образом, ООО «КамаТелеком» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

С учетом того, что ООО «КамаТелеком» не представлены в антимонопольный орган пояснения и документы по факту отправки рассматриваемых смс-сообщений на абонентский номер заявителя, не представлено согласие абонента на получение рекламных смс-сообщений, и на основании имеющихся документов установлено, что смс-сообщение распространено ООО «КамаТелеком» с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Также ЗАО «Астрахань-GSM» представлен скриншот программы, подтверждающий факт отправки рассматриваемых смс-сообщений на

абонентский номер заявителя.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама, распространенная посредством смс-сообщений от абонентов <...>, <...> и <...>, полученная заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «КамаТелеком».

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «КамаТелеком» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществляется на основании договора ЗАО «Астрахань-GSM» с ООО «КамаТелеком». Таким образом, оператор ЗАО «Астрахань-GSM» обеспечивает отправку смс-сообщений и является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 рекламу: «Ищем партнеров по бизнесу, www.финансоваясистемамир.рф <...>», «5 000 000 руб. по 2-м документам. Оформим за 1 день! <...>», распространяемую на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонентов <...>, <...> и <...>, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального

закона «О рекламе».

2.Признать ООО «КамаТелеком» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать ЗАО «Астрахань-GSM» как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии: П<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №14

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

29 января 2015г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 29 января 2015г. по делу №207-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Ищем партнеров по бизнесу, www.финансоваясистемамир.рф <...>» и «5 000 000 руб. по 2-м документам. Оформим за 1 день! <...>», направленной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.000 «КамаТелеком» в **десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений от абонентов <...>

2.000 «КамаТелеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16 февраля 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии: П<...>

Члены Комиссии: Б<...>

>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №15

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

29 января 2015г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 29 января 2015г. по делу №207-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Ищем партнеров по бизнесу, www.финансоваясистемамир.рф <...>» и «5 000 000руб. по 2-м документам. Оформим за 1 день! <...>», направленной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия,

ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.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.ЗАО «Астрахань-GSM» в **десятидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «КамаТелеком» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «КамаТелеком» смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений от абонентов <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2.ЗАО «Астрахань-GSM» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16 февраля 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

>

Б<...>