

Резолютивная часть решения объявлена 25 сентября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 сентября 2014 года.

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

председатель Комиссии:

П <...> ,

члены Комиссии:

Б <...> ,

Ч <...> ,

рассмотрев дело №128-ФАС22-Р/08-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» посредством SMS сообщений на мобильный телефон рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»,

в отсутствие заинтересованного лица ЗАО «ГрандТелеком»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «ГрандТелеком» извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ЗАО «ГрандТелеком» на заседание Комиссии не явилось.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» является адрес: Московская область, г.Дубна, ул. Правды, д.16, оф.2. ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не получает почтовую корреспонденцию по юридическому адресу.

В соответствии с постановлением 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.).

ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на заседание Комиссии не явилось.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ЗАО «ГрандТелеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина о распространении посредством SMS сообщения на мобильный телефон номер <...> <...> рекламной информации, в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе», направленное через электронную почту ФАС России. Сообщение содержит следующую рекламную информацию: «Срочное переоформление авто с выездом. ОСАГО. ТО. КАСКО +7<...>» (24.06.2014г. 12:49 мск.).

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 рекламная информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

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 не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...> <...>, с которого было отправлено сообщение, принадлежит ЗАО «СМАРТС-

Уфа». ЗАО «СМАРТС-Уфа» на запрос антимонопольного органа сообщило, что смс-рассылка на номер заявителя осуществлялась ЗАО «Гранд Телеком». Между ЗАО «СМАРТС-Уфа» (Исполнитель) и ЗАО «Гранд Телеком» (Заказчик) заключен договор предоставления услуг №10-01-212 от 15.10.2013г., согласно которому исполнитель обязуется предоставлять Услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых заказчиком для отправки SMS-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи с необходимым уровнем качества, а также обеспечить учет объема предоставляемых услуг. В соответствии с представленными ЗАО «Гранд Телеком» документами, отправителем указанных смс-сообщений является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (г. Дубна, Московская обл.).

В соответствии с договором об оказании услуг №0000036 от 19.02.2012г., заключенным между ЗАО «Гранд Телеком» (Исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (Заказчик), исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги за вознаграждение, выплачиваемое заказчиком исполнителю. При этом услуги – это комплекс услуг по организации передачи смс-сообщений, включая услуги по регистрации смс-сообщений и обеспечению их отправки абонентам через операторов связи (юридические лица, предоставляющие абонентам услуги сотовой связи на основании соответствующих лицензий).

Согласно п.п. 3.1.1., 3.1.2. договора, исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги в соответствии с действующим тарифом и правилами предоставления услуг; ежемесячно предоставлять заказчику акты об оказании услуг, путем их формирования в рабочем кабинете заказчика, с последующим направлением оригиналов в адрес заказчика не позднее 5-го числа месяца, следующего за отчетным.

Заказчик обязан не отправлять через систему спам, смс-сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение смс-сообщений рекламного характера (п. 3.2.2 договора).

Заказчик обязан осуществлять отправку смс-сообщений только тем абонентам, которые выразили согласие на получение отправляемых смс-сообщений в любой законной форме (подписка через смс, анкета с указанием контактного номера, подписанное заявление или договор, акцепт на оферту и т.д.). Ответственность за выполнение настоящего условия несет заказчик (п. 3.2.5. договора).

Исполнитель вправе при получении обоснованных и доказанных претензий от третьих лиц за нарушение заказчиком условий п.3.2.5. договора. Исполнитель вправе приостановить исполнение своих обязательств по договору, направив уведомление и приостановлении договора заказчику (п. 3.3.3. договора).

В соответствии с правилами предоставления услуг (приложение к договору оказания услуг №0000036 от 19.02.2012 г.), при регистрации в системе заказчик получает индивидуальные логин и пароль, позволяющие получить доступ к защищенной области сайта www.smscell.ru. По желанию заказчика исполнитель имеет право предоставить ему возможность регистрации на сайте www.smslist.ru абонентов, которым заказчик будет отправлять смс-сообщения (п.1 правил).

Согласно пояснениям ЗАО «Гранд Телеком», одним из основных направлений деятельности Общества является предоставление заказчикам виртуального кабинета с целью организации смс-сообщений технического формата с

использованием программного комплекса, размещенного на сайте ЗАО «ГрандТелеком».

Передача информации (текст смс-сообщения, шаблон сообщения) происходит через сеть Интернет. Общество предоставляет техническую возможность формирования смс-сообщений со своего сайта с использованием сети Интернет, при этом, не обладая возможностью анализировать тексты. Общество не является создателем текста сообщений, не владеет какой-либо абонентской базой по которой производится смс-рассылка.

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

Таким образом, с учетом того, в антимонопольный орган не представлено согласие абонента на получение рекламного смс-сообщения, и на основании имеющихся документов, установлено, что смс-сообщение распространено с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространителем является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителем рассматриваемой рекламы является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Заинтересованное лицо ЗАО «ГрандТелеком», являющееся владельцем сервиса, используемого для отправки смс-сообщений, способно прекратить рассылку смс-сообщений на номер заявителя.

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 рекламу «Срочное переоформление авто с выездом. ОСАГО. ТО. КАСКО +7<...>» (24.06.2014г. 12:49 мск.), распространенную посредством смс-сообщения ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», нарушившим требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Выдать ЗАО «ГрандТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, как лицу, способному устранить правонарушение.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №156

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>,

на основании своего решения от 29 сентября 2014г. по делу №128-ФАС22-Р/08-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» **в пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 17 октября 2014 года.**

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ №157

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

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

Председатель:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 29 сентября 2014г. по делу №128-ФАС22-Р/08-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» при помощи сервиса для отправки смс-сообщений, владельцем которого является ЗАО «Гранд Телеком», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Гранд Телеком» **в пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ЗАО «Гранд Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 17 октября 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

