

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/31-14/РЗ

16 декабря 2014 г.

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 05-01/31-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой финансовых услуг на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «СофтПрофи», ЗАО «СМАРТС-Уфа» и ООО «Экан», извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 14.03.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправленное ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 13.03.2014 в 16:36 на его номер мобильного телефона <...> поступило SMS-сообщение с номера SMS-центра +79023708198 от отправителя под именем «+79083534606» с рекламой следующего содержания:

«РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонента по цене одного! Тел. 600-080».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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 частью 7 статьи 38 закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 24.09.2014 в отношении ООО «СофтПрофи» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/31-14/РЗ по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 21.10.2014 в 14час.30мин. На рассмотрении дела № 05-01/31-14/РЗ 21.10.2014 Комиссией Смоленского УФАС России было вынесено Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/31-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 19.11.2014 в 10час.30мин. На рассмотрении дела № 05-01/31-14/РЗ 19.11.2014 Комиссия Смоленского УФАС России, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу вынесла Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/31-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 16.12.2014 в 10час. 15мин. Указанное определение было направлено по месту регистрации ООО «СофтПрофи» (644070, г. Омск, ул. Достоевского, д. 139/1), ЗАО «СМАРТ-Уфа» (450044, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Первомайская, д. 8-а) и ООО «Экан» (241030, г. Брянск, ул. Дружбы, д. 20).

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400880007275 (ООО «СофтПрофи») прибыло к месту вручения 28.11.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено. Заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400880007299 (ООО «Экан») прибыло к месту вручения 24.11.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено.

Согласно пункту 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).

Согласно части 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.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России следует считать, что ООО «СофтПрофи» и ООО «Экан»

надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/31-14/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/31-14/РЗ 16.12.2014, исследовав все материалы дела, установила следующее.

Указанное выше SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79023708198) и номер отправителя (+79083534606), которые, согласно технической документации закреплены за оператором связи ЗАО «СМАРТС-Уфа». Оператор сотовой связи ЗАО «СМАРТС-Уфа» заключило с ООО «СофтПрофи» договор от 12.11.2014 № 10-01-196, согласно которому ЗАО «СМАРТС-Уфа» (далее – Исполнитель) обязуется по заданию ООО «СофтПрофи» (далее – Заказчик) предоставлять услуги по созданию информационного канала с использованием комплекса Исполнителя. На основании пункта 3.2.2 указанного договора Заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя для передачи SMS-СПАМа. Заказчик рассылает SMS-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений. Согласно пункту 3.2.4 договора Заказчик обязан осуществлять рассылку SMS-сообщений в соответствии с законодательство Российской Федерации. В связи с тем, что Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой SMS-сообщений абонентам, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик (пункт 5.4 договора). Согласно пункту 8.3 договора, в случае поступления претензий либо жалоб со стороны абонентов, Исполнитель в одностороннем порядке имеет право остановить рассылку SMS-сообщений, вплоть до расторжения договора.

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с рекламой, ООО «СофтПрофи», ЗАО «СМАРТС-Уфа» либо ООО «Экан» в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой *«РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонента по цене одного! Тел. 600-080»* на номер телефона + 79043601930 без согласия на то абонента является нарушением требований 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 «СофтПрофи», ЗАО «СМАРТС-Уфа» и ООО «Экан».

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: «РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонемента по цене одного! Тел. 600-080», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708198 от отправителя под именем «+79083534606» 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 «СофтПрофи», ЗАО «СМАРТС-Уфа» и ООО «Экан» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «23» декабря 2014 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» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/31-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонемента по цене одного! Тел. 600-080», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708198 от отправителя под именем «+79083534606» 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», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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. Закрытому акционерному обществу «СМАРТ-Уфа» (местонахождение: 450044,

Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Первомайская, д. 8-а) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить передачу информации от ООО «СофтПрофи» с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента

2. Закрытому акционерному обществу «СМАРТ-Уфа» (местонахождение: 450044, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Первомайская, д. 8-а) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

Предписание 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» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/31-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: *«РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонента по цене одного! Тел. 600-080»*, распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708198 от отправителя под именем «+79083534606» 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», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «СофтПрофи» (местонахождение:

450005, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1) **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 «СофтПрофи» (местонахождение: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

Предписание 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» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 16.12.2014 по делу № 05-01/31-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*РЕВОЛЮЦИЯ ФИТНЕС. До 14.03 два абонента по цене одного! Тел. 600-080*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023708198 от отправителя под именем «+79083534606» 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», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «Экан» (местонахождение: 241030, г. Брянск, ул. Дружбы, д. 20, оф. 62) **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 «Экан» (местонахождение: 241030, г. Брянск, ул. Дружбы, д. 20) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

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