

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №37-ФАС22-Р/05-17

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2017г.
г.Барнаул

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

<...>

рассмотрев дело №37-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Москвы о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствии заявителя;

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространителя А<...>;

в отсутствии заинтересованного лица - ПАО «ВымпелКом» (127083, г.Москва, ул. 8 Марта, д.10, стр.14),

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.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе было отправлено заказным письмом с уведомлением на адрес регистрации А<...>. По указанному адресу А<...> почтовую корреспонденцию не получает, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65606811576177, размещенном на официальном сайте Почта России.

ПАО «ВымпелКом» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела.

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 ответчик должен получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления А<...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, А<...> считается уведомленным.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие А<...> и ПАО «ВымпелКом».

Комиссия, заслушав доклад члена Комиссии, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление жителя г.Москвы П<...> о получении посредством SMS сообщения на мобильный телефон <...> рекламы следующего содержания «Деньги под залог, выкуп недвижимость в день обращения. +79251686902», в которой усматриваются признаки нарушения ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

SMS-сообщение было отправлено с номера <...> через SMS-центр: <...>. Сообщение получено заявителем 21.03.2017г. в 15:21.

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором номеров <...> и <...> является ОАО «Вымпел-Коммуникации» (г.Москва и Московская область).

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 указанного смс-сообщения не давал.

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-сообщения информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

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

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщений с указанием даты и времени получения смс-сообщения.

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.

Согласно представленным пояснениям и документам ПАО «ВымпелКом», отправителем смс-сообщения «Деньги под зalog, выкуп недвижимoсть в день обращения. +79251686902» является А<...>, на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» F49-F49001-18-3343 от 02.03.2017г. с оператором связи ПАО «ВымпелКом».

Смс сообщение с рекламой «Деньги под зalog, выкуп недвижимoсть в день обращения. +79251686902» на номер заявителя было направлено А<...>, который является владельцем номера.

Таким образом, из представленных документов следует, что А<...>, формирует текст рекламных сообщений и делает рассылку рекламы самостоятельно.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения А<...> согласия абонента телефона <...> на получение рассматриваемой смс-рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой «Деньги под зalog, выкуп недвижимoсть в день обращения. +79251686902», полученное 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 А<...>.

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 об оказании услуг связи ПАО «ВымпелКом» с А<...>.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом», является лицом, способными 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: «Деньги под залог, выкуп недвижимость в день обращения. +79251686902», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать А<...> нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать А<...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ПАО «ВымпелКом» 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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 54

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

29 июня 2017 г.

г. Барнаул

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

<...>

на основании своего решения от 29 июня 2017г. по делу №37-ФАС22-Р/05-17 о признании рекламы «Деньги под залог, выкуп недвижимость в день обращения. +79251686902», направленной посредством смс-сообщения 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. А<...> в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. А<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 10 августа 2017 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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 55

о прекращении нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе

29 июня 2017г.

г. Барнаул

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

<...>

на основании своего решения от 29 июня 2017г. по делу №37-ФАС22-Р/05-17 о признании рекламы «Деньги под залог, выкуп недвижимость в день обращения. +79251686902», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя +79037406676 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. ПАО «ВымпелКом» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу

способному прекратить нарушение А<...> законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения А<...> смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ПАО «ВымпелКом» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 10 августа 2017 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.

<...>