

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/02-16/РЗ

«28» апреля 2016 г.
Смоленск

г.

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

председателя
Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/02-16/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»),

представители: заявителя - <...> (г. Смоленск); лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «МедиаВолна» (адрес регистрации: 194100, г. Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 17, лит. А, пом. 3-Н) и заинтересованных лиц – ООО «Везёт Смоленск» (адрес регистрации: 214000, г. Смоленск, ул. Соболева, д. 16) и индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Смоленским УФАС России 02.02.2016 в отношении ООО «МедиаВолна» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/02-16/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 24.02.2016. Данное определение было направлено ООО «МедиаВолна» заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400095897487, направленное ООО «МедиаВолна», прибыло к месту вручения 10.02.2016, но письмо не вручено с отметкой «адресат заберет отправление сам».

Определением Смоленского УФАС России от 26.02.2016 срок рассмотрения дела был продлён до 02.05.2016, рассмотрение дела назначено на 21.03.2016. Данное определение было направлено по адресу регистрации ООО «МедиаВолна» заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя. Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400096793863, направленное ООО «МедиаВолна», прибыло к месту вручения 09.03.2016, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено.

Определением Смоленского УФАС России от 23.03.2016 рассмотрение дела было отложено и назначено на 12.04.2016. Представители ООО «МедиаВолна» на рассмотрение дела № 5-01/02-16/РЗ в Смоленское УФАС России не явились, запрашиваемые документы и информация представлены не были. Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400096645803, направленное ООО «МедиаВолна», прибыло в место вручения 30.03.2016, была предпринята неудачная попытка вручения, письмо не получено.

Комиссией Смоленского УФАС России 13.04.2016 было вынесено Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/02-16/РЗ для получения дополнительной информации и привлечению к участию в деле ООО «Везёт Смоленск» и индивидуального предпринимателя <...>, в качестве заинтересованных лиц. Данное определение было направлено по адресам регистрации ООО «МедиаВолна», ООО «Везёт Смоленск», индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении и на адреса электронной почты заявителя <...> (e-mail: r2504ta@mail.ru). Рассмотрение дела было назначено на 28.04.2016.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400097801130, направленное ООО «МедиаВолна», прибыло в место вручения 20.04.2016, 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 «МедиаВолна» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/02-16/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России на рассмотрении дела № 05-01/02-16/РЗ, исследовав все материалы дела, установила следующее.

В Смоленское УФАС России 15.12.2015 и 11.01.2016 по электронной почте поступили обращения <...> (перенаправлены ФАС России для рассмотрения по существу), в которых указано, что 12.12.2015 в 14:17 и 06.01.2016 в 13:19 на абонентский номер <...> поступили SMS-сообщения с рекламой следующего содержания:

- **12.12.2015 в 14:17** - *«Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.»*, с номера SMS-центра +445600844444 от отправителя под именем «+460787185253»;

- **06.01.2016 в 13:19** - *«Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.»*, с номера SMS-центра +445600844444 от отправителя под именем «+467577704165».

В обращении <...> указывает, что не давала отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В своем обращении <...> просит Смоленское УФАС России принудить рекламодателя и распространителя прекратить незаконную рассылку SMS-сообщения на её номер и привлечь виновных лиц к ответственности. Скриншот телефона с указанной рекламой представлен.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к реализуемым услугам по перевозке пассажиров и багажа легковым такси и способствует их продвижению на рынке.

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».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Согласно данным из базы международных и междугородных кодов, размещенной на сайте компании ОАО «МТТ», номер SMS-центра +445600844444 относится к номерной ёмкости Соединённого Королевства Великобритания и Северной Ирландии, номер отправителя +460787185253 входит в ресурс нумерации Королевства Швеция.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер указанный в тексте рекламы (4812)708090, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Смолтелеком» (регион – г. Смоленск/Смоленская область).

Номер телефона (4812) 70-80-90, указанный в тексте рекламы, на основании договора № 17111404 от 17.11.2014 ООО «Смолтелеком» предоставлен ООО «Везёт Смоленск».

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 13.01.2016 № 67/05, ООО «Везёт Смоленск» сообщило, что не осуществляло SMS-рассылку указанной рекламы и не привлекало для целей осуществления рассылок третьих лиц.

Индивидуальным предпринимателем <...>, в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 13.01.2016 № 67/05, который поступил ему в распоряжение от третьих лиц, был представлен договор № 14-15-ип от 14.10.2015, заключенный индивидуальным предпринимателем <...> (далее – Заказчик) с ООО «МедиаВолна» (далее – Исполнитель). Согласно указанному договору Исполнитель обязуется оказать, а Заказчик принять и оплатить услуги по размещению рекламы Заказчика способом SMS информирования (пункт 2.1. договора). На основании пункта 2.5. договора, Исполнитель вправе привлекать третьих лиц в целях исполнения настоящего договора, оставаясь ответственным за действия последних, как за свои собственные. Согласно пункту 6.8. договора, Исполнитель самостоятельно обеспечивает наличие согласия абонентов на получения рекламы Заказчика, несёт ответственность за отсутствие такого согласия. Индивидуальный предприниматель <...> указал, что в рамках заключенного договора он является заказчиком и заказывает распространение рекламы, самостоятельно рекламу не рассылает.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 13.04.2016 № 1109/05, индивидуальный предприниматель <...> пояснил, что оказывает услуги по перевозке пассажиров и багажа легковым такси. Для привлечения большего внимания пассажиров к своим услугам он заключил с ООО «МедиаВолна» договор № 14-15-ип от 14.10.2015 для рассылки SMS-сообщений с указанной выше рекламой. Каких - либо других договоров индивидуальный предприниматель <...> не заключал.

Таким образом, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** является ООО «МедиаВолна».

Представители ООО «МедиаВолна» на рассмотрение дела не явились; каких-либо дополнительных документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданки <...> на получение SMS-сообщений с указанной рекламой, ООО «МедиаВолна» в Смоленское УФАС России не представило. Имеющиеся в деле материалы свидетельствуют об отсутствии согласия абонента телефона <...> на получение SMS-сообщений с указанной выше рекламой.

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине ООО «МедиаВолна», которое изначально начало осуществлять рассылку указанной рекламы без предварительного согласия абонента телефонного номера <...> на получение указанной рекламы.

Таким образом, рассылка через SMS-центр +445600844444 от отправителей под именами «+460787185253» и «+467577704165» SMS-сообщений с рекламой: «*Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.*» на номер телефона <...> 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 и в целях прекращения распространения рекламы на абонентский номер <...>, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ООО «МедиаВолна» и индивидуальный предприниматель <...>

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: «*Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.*», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений 12.12.2015 в 14:17 и 06.01.2016 в 13:19 на номер телефона <...> через SMS-центра +445600844444 от отправителей под именами «+460787185253» и «+467577704165» 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 «МедиаВолна» и индивидуальному предпринимателю <...> предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «29» апреля 2016 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

«28» апреля 2016 года

г. Смоленск

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

<...> – руководитель Смоленского УФАС России,

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 28.04.2016 по делу № 05-01/02-16/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: *«Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.»*, распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра +445600844444 от отправителей под именами «+460787185253» и «+467577704165» 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 «МедиаВолна» (местонахождение: 194100, г. Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 17, лит. А, пом. 3-Н) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с рекламой: *«Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.»* на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «МедиаВолна» (местонахождение: 194100, г. Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 17, лит. А, пом. 3-Н) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01.06.2016.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе, Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на юридических лиц штраф в размере от трёхсот до пятисот тысяч рублей.

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

«28» апреля 2016 года

г. Смоленск

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

<...> – руководитель Смоленского УФАС России,

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 28.04.2016 по делу № 05-01/02-16/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «*Выгодно и просто! Набери **70-80-90!** Заказ такси от 70руб.*», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> через SMS-центра +445600844444 от отправителей под именами «+460787185253» и «+467577704165» 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. Индивидуальному предпринимателю <...> (адрес регистрации: <...>) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с рекламой: «*Выгодно и просто! Набирай 70-80-90! Заказ такси от 70руб.*» на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. . Индивидуальному предпринимателю <...> (адрес регистрации: <...>) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01.06.2016.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на юридических лиц штраф в размере от трёхсот до пятисот тысяч рублей.

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