



Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

## РЕШЕНИЕ

27 апреля 2015 года

(изготовление решения

в полном объеме)

13 апреля 2015 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/3418

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе: <...>;

рассмотрев дело № Р 05-02/15, возбужденное в отношении закрытого акционерного общества «Астрахань GSM» (далее – ЗАО «Астрахань GSM»), адрес места нахождения: 414000, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44, по факту распространения 27.11.2014 в 15 часов 18 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «(>Досрочный возврат прав, ДТП. Гарантии! Звоните! т. 84955327285» с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя – <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается его письмом от 13.03.2015 (вх. № 593эл. от 16.03.2015), направившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие;

- ЗАО «Астрахань GSM», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении 19.03.2015 почтового отправления № 16799183766063;

- общества с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (далее – ООО «КамаТелеком»), письмом Коми УФАС России № 03-01/2262 от 13.03.2015 (идентификационный № 16799183766070) извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается сведениями, размещенными в сервисе «Отслеживание почтовых отправлений» официального Интернет-сайта ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru/>),

### УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> от 27.11.2014, направленное ФАС России письмом от 28.11.2014 (вх. № 3014эл. от 28.11.2014), о распространении 27.11.2014 в 15 часов 18 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «(>Досрочный возврат прав, ДТП. Гарантии! Звоните! т. 84955327285» (далее – рассматриваемая реклама).

По указанному факту определением № 03-01/991 от 04.02.2015 возбуждено дело № Р 05-02/15 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе в отношении ЗАО «Астрахань GSM».

Определением № 03-01/2260 от 04.03.2015 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «КамаТелеком».

Из материалов дела № Р 05-02/15 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц (поскольку из текста сообщения не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услуге по обеспечению возврата прав на управление автомобильным средством, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространённая 27.11.2014 в 15 часов 18 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 18 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.

Согласно п. 15 [Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»](#) в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы им не давалось.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама распространена в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама поступила в форме смс-сообщения с номера смс-центра +79023700113. Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи ([http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum/](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/)), номер <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи Открытому акционерному обществу «Средневожская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (далее – ОАО «СМАРТС»).

Согласно решению Федерального агентства связи об изменении ресурса нумерации единой сети электросвязи РФ № 23962 от 28.08.2008 ресурс нумерации 3700000-3799999 выделен ОАО «СМАРТС». Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> был закреплен за смс-центром «Средневожская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» ЗАО «Астрахань GSM».

Из письменных пояснений и копий документов, представленных ЗАО «Астрахань GSM» в материалы рекламного дела, следует, что отправителем смс-сообщения, содержащего рассматриваемую рекламу, является ООО «КамаТелеком».

Так, согласно п. 2.1 договора № 791086 от 23.10.2014, Оператор (ЗАО «Астрахань GSM») обязан осуществить подключение Абонента (ООО «КамаТелеком») к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному Абонентом, не позднее трех банковских дней с момента поступления денег на расчетный счет Оператора при безналичных расчетах и в течение суток при расчетах наличными средствами, а также производить абонентское обслуживание, в т.ч. бесплатное консультирование Абонента по различным аспектам использования услуг.

В соответствии с пунктом 2.11 указанного договора Абонент несёт ответственность за использование услуг связи, предоставленных Абоненту, в том числе за использование этих услуг в целях злоупотреблений, мошенничества и хулиганства, а также за совершение других противоправных действий в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что лицом, имеющим возможность формировать содержание рекламных сообщений, определять их адресатов и отправлять такие сообщения, является ООО «КамаТелеком».

В связи с чем, **рекламодателем** рассматриваемой рекламы является ООО «КамаТелеком».

Согласно сведениям официального сайта Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) основным видом экономической деятельности ООО «КамаТелеком» является рекламная деятельность.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рассматриваемая реклама распространена ООО «КамаТелеком» с целью получения прибыли от его экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Комиссия в ходе рассмотрения рекламного дела запрашивала у ООО «КамаТелеком» необходимые для рассмотрения дела копии документов и письменную информацию, в том числе поясняющие, было ли получено ООО «КамаТелеком» предварительное согласие <...> на получение на его абонентский номер <...> рассматриваемой рекламы; о причинах распространения рассматриваемой рекламы без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе. Указанные материалы запрашивались определением Коми УФАС России, которое направлялось по адресу места нахождения ООО «КамаТелеком», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц.

Почтовое отправление (идентификационный № 16799183766070) 28.03.2015 вернулось в антимонопольный орган с отметкой об отсутствии адресата по указанному адресу.

Согласно ч. 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В соответствии с ч. 1 ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему 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.

На дату рассмотрения Комиссией рекламного дела (13.04.2015) истребованные материалы ООО «КамаТелеком» не представлены.

Таким образом, ООО «КамаТелеком» при рассмотрении дела № Р 05-02/15 уклонилось от содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по рекламному делу, и от своей защиты.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела не установлено обстоятельств, указывающих на то, что нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло не по вине рекламораспространителя – ООО «КамаТелеком».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени ООО «КамаТелеком», является генеральный директор <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом ООО «КамаТелеком», ответственным за соблюдение Обществом законодательства о рекламе, является генеральный директор ООО «КамаТелеком» <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя – ООО «КамаТелеком» и его должностного лица – генерального директора <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ООО «КамаТелеком» и <...> не предпринято должных мер, направленных на соответствие рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к рассматриваемому нарушению.

**Таким образом, ООО «КамаТелеком» и <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.**

Поскольку вина ЗАО «Астрахань GSM» в нарушении требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе Комиссией не установлена, дело № Р 05-02/15 в отношении указанного лица подлежит прекращению.

Согласно разъяснениям ФАС России № АК/6531/14 от 25.02.2014 по применению ст. 18 Закона о рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи ([http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum/](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/)), абонентский номер заявителя <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи ОАО «МТС» на территории г. Москвы и Московской области.

Из материалов рекламного дела № Р 05-02/15 следует, что заявитель проживает в г. Москве.

Таким образом, из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространена (доведена до потребителя) 27.11.2014 в 15 часов 18 минут на территории г. Москвы.

ЗАО «Астрахань GSM» в материалы рекламного дела представило письменные пояснения, согласно которым на sms-центре +79023700113 произведена блокировка номера <...> на получение каких-либо рассылок. Однако на дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «КамаТелеком» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШ И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «(>Досрочный возврат прав, ДТП. Гарантии! Звоните! т. 84955327285», распространенную посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в пункте 1 Решения ненадлежащей рекламы.
3. Производство по делу № Р 05-02/15 в отношении ЗАО «Астрахань GSM» прекратить.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве для возбуждения в отношении ООО «КамаТелеком» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве для возбуждения в отношении директора ООО «КамаТелеком» – <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 27 апреля 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

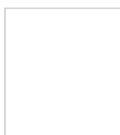
Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>



Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

### ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

27 апреля 2015 года

№ 03-01/3418

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе: <...>

на основании своего Решения от 27.04.2015 по делу № Р 05-02/15 о признании рекламы следующего содержания: «(>Досрочный возврат прав, ДТП. Гарантии! Звоните! т. 84955327285», распространенной 27.11.2014 в 15 часов 18 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 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, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком», адрес места нахождения: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «(>Досрочный возврат прав, ДТП. Гарантии! Звоните! т. 84955327285», в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «КамаТелеком», адрес места нахождения: 614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А, представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 22 мая 2015 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо административный штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>