

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

Председатель:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №78-ФАС22-Р/07-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаула о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламодатель ИП Шадрин ИНН 540789072590 (почтовую корреспонденцию по месту регистрации не получает);

в отсутствие заинтересованного лица – ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» (Общество уведомлено о времени, месте и дате рассмотрения дела),

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 ИП Шадрина и на почтовый адрес. По указанным адресам ИП Шадрин почтовую корреспонденцию не получает.

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 гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, должен получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ИП Шадрин о месте и дате рассмотрения дела, ИП Шадрин считается уведомленным.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление ООО «Седьмица» о получении на абонентский номер заявителя 8-...> 23 августа 2013г. рекламного смс-сообщения: «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT».

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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.

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

В качестве рекламодателя к участию в деле привлечен ИП Шадрин ИНН 540789072590, г.Новосибирск, <...>

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

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».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: договор с оператором сотовой связи ОАО «ВымпелКом», 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.

По информации ОАО «ВымпелКом» смс-сообщение «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT» было отправлено заявителю 23 августа 2013г. с абонентского номера +7<...>, выделенного оператору ЗАО «Волгоград - GSM» .

Согласно информации, представленной ЗАО «Волгоград - GSM», указанное смс-сообщение было отправлено с номера +7<...> который является номером СМС – центра ЗАО «Волгоград - GSM». Через указанный СМС-Центр маршрутизируются СМС-сообщения, направляемые абонентом ЗАО «Волгоград - GSM» ООО «А1 Системс».

Между ОАО «МТТ» и ООО «А1 Системс» заключен договор № 082syst от 26 июля 2010г. на пропуск трафика. В рамках данного договора ОАО «МТТ» была представлена возможность осуществления самостоятельной рассылки смс-сообщений с использованием протокола SMPP в качестве протокола транспортного уровня. Параметры подключения к СМС-шлюзу ООО «А1 Системс» выделяются в личном кабинете, предоставленном ОАО «МТТ» после успешной авторизации и аутентификации, что исключает возможность использования подключения третьей стороной.

Из документов, представленных ООО «А1 Системс» и письменных пояснений ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – ОАО «МТТ») следует, что между ОАО «МТТ» и ИП Шадриным заключен договор №001-00-SMS-13/7500 от 09.07.2013г.

Согласно п.2.1.1 указанного договора ОАО «МТТ» (Исполнитель) предоставляет ИП Шадрину (Заказчик) доступ для отправки SMS -сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче SMS -сообщений от Заказчика к абонентам Оператора, а Заказчик производит их оплату Исполнителю в соответствии с условиями настоящего договора. Фактом оказания услуг является доставка МТ, сформированного и отправленного Заказчиком от SME к серверу SMS услуг Оператора для дальнейшей передачи Абонента.

В соответствии с п.4.2 Договора, ИП Шадрину предоставлена техническая возможность подключения к SMSC Исполнителя.

Согласно п.3.1.2 договора Заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает SMS –сообщения (МТ) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS –сообщений.

В соответствии с п.4.5 Договора ИП Шадрин рассылает SMS –сообщения только желаемые к получению адресатам. SMS –сообщения, которые адресат не изъявил желания получать, признаются СПАМом.

ИП Шадрин осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Таким образом, Комиссией установлено, что смс-сообщение абоненту +7<...> следующего содержания «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT» отправлено партнером ОАО «МТТ» - ИП Шадриным .

Согласно сведениям, указанными в договоре №001-00-SMS-13/7500 от 09.07.2013г. с ОАО «МТТ», местами нахождения ИП Шадрин являются: г.Новосибирск, <...> и г.Новосибирск, <...>.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения ИП Шадриным согласия абонента телефона +7<...> 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 «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT», 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 рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ИП Шадрин <...>

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, 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 между ОАО «МТТ» и ИП Шадриным<...> №001-00-SMS-13/7500 от 09.07.2013г. Таким образом, ОАО «МТТ» является лицом, способным 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: «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT», 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 ИП Шадрина ИНН 540789072590 нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ИП Шадрину предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» 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 № 102

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:

С <...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 29 июля 2014г. по делу №78-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT», 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. ИП Шадрину ИНН 540789072590 в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ИП Шадрину представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 августа 2014 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 № 103

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:

С<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>

на основании своего решения от 29 июля 2014г. по делу №78-ФАС22-Р/07-14 о признании рекламы «GREDIT До 500 000р под 20% на 4 года платеж по 180000р Звоните 533625, 533739 От GREDIT», 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. ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ИП Шадрин законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ИП Шадрин смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 августа 2014 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.