

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/39-2018

05 июля 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 06-06/39-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Айти-5», место нахождения: 625000, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Республики, д.53, оф.701, ИНН 7203377157, ОГРН 1167232059917 (далее – ООО «Айти-5», Общество) рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Айти-5», в извещении которого приняты необходимые меры,

заявителя – (...), представителя публичного акционерного общества «Мегафон» (далее - ПАО «Мегафон»), извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступили заявления гражданина (...) по факту направления 11.04.2018 в 18:57 часов на его абонентский номер <...> (...) смс-сообщения: «100% законное списание долгов по кредитам и займам.

Запись на бесплатную юридическую консультацию по телефону: 8 (923) 035-44-14 Адрес: пр-т Мира 20, корпус 1, этаж 2, кабинет 5. «Капитал Консалтинг», Марина» от отправителя +7 (...).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Информация, поступившая в адрес заявителя, подпадает под понятие «реклама», поскольку направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – юридическим консультациям и направлена на продвижение на рынке указанных услуг.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), абонентский номер отправителя +7 (...) принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «Мегафон» (Омская область).

В письме ПАО «Мегафон» от 28.04.2018 указано, что абонентский номер <...> (...) выделен (...) на основании договора на оказание услуг связи .

Согласно пункту 14.11 статьи 14 Условий оказания связи ПАО «Мегафон» (http://moscow.megafon.ru/ai/document/5809/file/usloviya_okazaniya_uslug_svyazi.pdf) абонент обязуется не использовать Услуги, оказываемые оператором, для проведения каких-либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организации Автоматизированных центров, Шлюзов, а также для осуществления иных действий, направленных на извлечение прибыли, без письменного согласования с Оператором.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Айти-5» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, действия ООО «Айти-5» в части направления в адрес гражданина (...) рекламной информации посредством телефонной связи без его предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного определением Омского УФАС России от 13 июня 2018 года в отношении ООО «Айти -5» возбуждено дело № 06-06/39-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение о возбуждении дела № 06-06/39-2018 было направлено в адрес ООО «Айти - 5» по его юридическому адресу (62500, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Республики, д. 53, оф. 701) заказным письмом от 14.06.2018 № 06-5059.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029477534 хранится в почтовом отделении с пометкой «Неудачная попытка вручения» (05.07.2018 в 11:04 часов).

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, 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 силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 13.06.2018 адресом (местом нахождения) ООО «Айти-5» является: 62500, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Республики, д. 53, оф. 701.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты все необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Айти-5» о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/39-2018.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя (...) об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие договора об оказании услуг связи Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Айти-5» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщения на абонентский номер +7 (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Оценив в совокупности материалы дела, в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не только рекламораспространителю - ООО «Айти-5», но и оператору связи ПАО «Мегафон», поскольку именно совместными действиями с оператором связи, обеспечивающим подключение к сети электросвязи, предоставление технических мощностей и оказание услуг связи, возможно устранить выявленное нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 действия ООО «Айти-5» (ИНН 7203377157, ОГРН 1167232059917), выразившиеся в направлении 11.04.2018 в 18:57 часов рекламы «100% законное списание долгов по кредитам и займам. Запись на бесплатную юридическую консультацию по телефону: 8 (923) 035-44-14 Адрес: пр-т Мира 20, корпус 1, этаж 2, кабинет 5. «Капитал Консалтинг», Марина» посредством смс-сообщения на абонентский номер +7 (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Айти-5» и ПАО «Мегафон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 09 июля 2018 года.

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

по делу № 06-06/39-2018

05 июля 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

на основании своего решения от 05.07.2018 по делу № 06-06/39-2018 о признании действий ООО «Айти-5» (место нахождения: 625000, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Республики, д.53, оф.701, ИНН 7203377157, ОГРН 1167232059917), выразившихся в направлении 11.04.2018 в 18:57 часов рекламной информации посредством смс-сообщения на абонентский номер +7 (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по

исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Айти-5» (ИНН 7203377157, ОГРН 1167232059917) в срок до 01 августа 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части направления рекламной информации посредством использования телефонной связи на абонентский номер гражданина (...) до получения его предварительного согласия на получение рекламы.

2. ПАО «Мегафон» (ИНН 7812014560, ОГРН 1027809169585) в срок до 01 августа 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать направление смс-сообщений с абонентского номера +7 (...), выделенного ООО «Айти-5», на абонентский номер гражданина (...).

3. ООО «Айти-5», ПАО «Мегафон» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок до 03 августа 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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