

Резолютивная часть решения оглашена 10 февраля 2015 года
г.Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 17 февраля 2015 года

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>,

рассмотрев дело №201-ФАС22-Р/12-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Москва 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 - рекламораспространитель ООО «Дексофт»;

в отсутствие заинтересованного лица ООО «Армада»,

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 юридический адрес ООО «Дексофт».

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 юридическое лицо должно получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ООО «Дексофт» о месте и дате рассмотрения дела, Общество считается уведомленным.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю из ФАС России передано на рассмотрение обращение гражданина (вхд. №11781 от 17.10.2014г.) о получении заявителем на номер <...> рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Самое время поменять автомобиль! Рольф Юг заплатит за Ваш Mitsubishi Outlander сотню выгод и КАСКО в подарок <...>» (получено 05.08.2014г. в 13:36(мск.).

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.

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

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечено ООО «Дексофт» (г. Новосибирск; ОГРН 1035400534091).

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».

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.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «МТС» (ОАО «Мобильные ТелеСистемы») предоставлены сведения, что абонентом является заявитель по рассматриваемому делу.

В предоставленных сведениях о полученном смс-сообщении указан sms-центр <...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), sms-центр <...> относится к номерной емкости ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (г. Москва и Московская область).

На запрос антимонопольного органа ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представлены сведения о том, что указанное смс-сообщение поступило в адрес sms-центра ОАО «МТС» с абонентского номера <...>. Указанный номер выделен оператору связи «РТ-Мобайл» (Пермский край).

ЗАО «РТ-Мобайл» предоставлены сведения о том, что номер <...> является номером центра коротких сообщений (sms-центром). Данный номер используется для обмена служебными сообщениями в GSM-сети, а также для возможности отправки абонентами смс-сообщений через sms-центр. У получателей смс-сообщений и операторов связи, участвующих в пропуске смс-трафика, данный номер может отображаться как <...>. Отправителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Армада» (г.Пермь).

На запрос антимонопольного органа ООО «Армада» представлены сведения о том, что техническая возможность формирования и направления рассматриваемого смс-сообщения представлена ООО «Дексофт», в результате ряда последовательных сделок – договора между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплей», ООО «Юплей» и ООО «Дексофт»

В соответствии с договором №34/2010 от 01.11.2010г., исполнитель (ООО «Юплей») предоставляет заказчику (ООО «Армада») услуги по приему от заказчика sms для доставки их на мобильные терминалы абонентов сети оператора и других сетей транзитом через сеть оператора от имени заказчика и за его счет.

Следовательно, ООО «Дексофт» самостоятельно определяет текст смс-сообщений и круг абонентов-получателей.

Кроме того, в адрес управления поступили пояснения, что ООО «Рольф» не является инициатором рассылки рассматриваемого смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...>. Заявитель не является клиентом компании, следовательно, у Общества отсутствуют документы, подтверждающие его согласие на получение рекламной информации.

С учетом того, что ООО «Дексофт» не представлены в антимонопольный орган пояснения и документы по факту отправки рассматриваемого смс-сообщения на абонентский номер заявителя, не представлено согласие абонента на получение рекламных смс-сообщений, и на основании имеющихся документов установлено, что смс-сообщение распространено ООО «Дексофт» с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама, распространенная посредством смс-сообщения от абонента <...>, полученная 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 ООО «Дексофт».

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Дексофт» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщения рекламного характера «Самое время поменять автомобиль! Рольф Юг заплатит за Ваш Mitsubishi Outlander сотню выгод и КАСКО в подарок <...>» на абонентский номер мобильного телефона заявителя <...> без его предварительного согласия.

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламоделателям, 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-сообщения на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществлено на основании ряда последовательных сделок, одним из участников которых является ООО «Армада». Общество обеспечивает отправку смс-сообщений и 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: «Самое время поменять автомобиль! Рольф Юг заплатит за Ваш Mitsubishi Outlander сотню выгод и КАСКО в подарок <...>» (получено 05.08.2014г. в 13:36(мск.), распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения от абонента <...>, ненадлежащей, так как при ее

распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ООО «Дексофт» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «Дексофт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать ООО «Армада» 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №31

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

17 февраля 2015г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 февраля 2015г. по делу №201-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Самое время поменять автомобиль! Рольф Юг заплатит за Ваш Mitsubishi Outlander сотню выгод и КАСКО в подарок <...>», 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», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45

Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.ООО «Дексофт» в **десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений от абонента <...>.

2.ООО «Дексофт» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 марта 2015 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

>

Б<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №32

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

17 февраля 2015г.

г. Барнаул

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

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 февраля 2015г. по делу №201-ФАС22-Р/12-14 о признании рекламы «Самое время поменять автомобиль! Рольф Юг заплатит за Ваш Mitsubishi Outlander сотню выгод и КАСКО в подарок <...>», 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.ООО «Армада» в **десятидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Дексофт» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Дексофт» смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя <...>, в том числе смс-сообщений от абонента <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2.ООО «Армада» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 марта 2015 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.

Председатель Комиссии:

П<...>

Члены Комиссии:

Б<...>

>

Б<...>