

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 102/07-2014

22 января 2015 года
г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

<...> – специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев 22 января 2015 года дело № 102/07-2014 возбужденное в отношении ИП <...> (ИНН <...>), по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения посредством sms - сообщений рекламной информации, с признаками нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

09.01.2014 в Приморское УФАС России поступило обращение вх. № 68, направленное по подведомственности ФАС России, от <...>, в котором он сообщает, что является абонентом компании ОАО «МТС» и что на его телефонный номер <...>, в нарушение требований Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поступило рекламное sms – сообщение, согласие на получение, которого он не давал, следующего содержания:

- 02.12.2013 (16:10) «Обменяем Ваш авто на новый Mitsubishi БЕЗ ДОПЛАТЫ!
Остальное – в рассрочку без переплаты до 3 лет. Подробности в РОЛЬФ:
+78126355888» под буквенным кодом «MITSUBISHI», sms-центр +79023708085.

Заявитель (<...>) считает, что рассылка в его адрес рекламы содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», просит провести соответствующую проверку и привлечь виновных в нарушении рекламного законодательства лиц к административной ответственности.

Согласно сведениям, размещенным в реестре на официальном сайте Федерального агентства связи, установлено, что sms-центр +79023708085 принадлежит оператору связи ОАО «Смартс».

Приморским УФАС России был направлен запрос ОАО «Смартс», в ответ на который Общество пояснило следующее.

Рассылка рассматриваемого sms-сообщения была осуществлена ООО «БИФРИ». На основании договора № 01-02-04-01-876 от 09.08.2012, заключенного между ОАО «Смартс» и ООО «БИФРИ», оператор связи организывает ООО «БИФРИ» (ИНН 7813133641) доступ к оборудованию sms-центра, для осуществления рассылок sms-сообщений.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Таким образом, вышеуказанная реклама распространялась с признаками нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Определением Приморского УФАС России исх. 10494/07-2 от 24.10.2014 в отношении ООО «БИФРИ» возбуждено дело № 102/07-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 21.11.2014.

Перед рассмотрением настоящего дела ООО «БИФРИ» представлены документы, запрошенные определением исх. 10494/07-2 от 24.10.2014, а так же пояснения. Из представленных пояснений следует, что рассылку 02.12.2013 рассматриваемого рекламного sms-сообщения на телефонный номер абонента <...> осуществил ИП <...> (ИНН <...>) На основании договора возмездного оказания услуг № SMSD0110/12-02ТО ООО «БИФРИ» предоставляет ИП <...> техническую возможность формирования и отправки sms-сообщений. Так же, ООО «БИФРИ» пояснил, что в соответствии с полученной от ИП <...> информацией, указанное в настоящем определении сообщение направлено абоненту с его согласия, (данные при переводе денежных средств через терминал ОАО АКБ «Балтика» (далее - Банка), абонент дал согласие, заключив договор публичной оферты, условиями которого является получение sms-сообщений на указанный при переводе средств номер телефона.

Вместе с тем, Приморским УФАС России установлено, что сведения подтверждающие согласие абонента <...> на получение вышеуказанного рекламного sms-сообщения в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, с учетом представленных пояснений рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения отправленного 02.12.2013 на телефонный номер <...> является ИП <...>.

В связи с необходимостью замены ненадлежащего лица надлежащим лицом и получения антимонопольным органом дополнительных доказательств определением Приморского УФАС России исх. № 11660/07-2 от 26.11.2014 настоящее дело отложено и назначено на 24.12.2014.

Определением Приморского УФАС России за исх. 12966/07-2 от 26.12.2014 дело № 102/07-2014 отложено и назначено на 22.01.2015.

В назначенное время ИП <...> на рассмотрение дела № 102/07-2014 не явился, запрашиваемые определением исх. 12966/07-2 от 26.12.2014 документы в адрес Приморского УФАС России не представлены, каких-либо ходатайств и заявлений от ИП <...> не поступало.

Согласно пункту 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно 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.

Согласно абзацу 2 пункта 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 извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.).

В связи с тем, что определение исх. 12966/07-2 от 26.12.2014 было направлено в адрес ИП <...>, указанный в ЕГРИП, данное обстоятельство расценивается как надлежащее уведомление лица о дате, времени и месте рассмотрения дела № 102/07-2014, в связи с чем, дело № 102/07-2014 было рассмотрено 22.01.2015 в его отсутствие.

Поскольку, в ходе рассмотрения дела № 102/07-2014 ИП <...>, не представлено сведений подтверждающих перевод средств абонентом <...>, через терминал ОАО АКБ «Балтика», договора с ОАО АКБ «Балтика», на основании которого ИП <...> предоставлена возможность рассылки рекламных sms-сообщений абонентам воспользовавшимся услугами терминала банка, доводы ИП <...> не подтвердились, доказательства дачи согласия гражданином <...> на получение рекламной информации в материалах дела отсутствуют, в связи с чем, рассматриваемая реклама признается распространенной без предварительного согласия данного адресата.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 3.58-3.61 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ИП <...> на телефонный номер <...> по средством sms-сообщения, под буквенным кодом «MITSUBISHI», следующего содержания: «Обменяем Ваш авто на новый Mitsubishi БЕЗ ДОПЛАТЫ! Остальное – в рассрочку без переплаты до 3 лет. Подробности в РОЛЬФ: +78126355888», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04.02.2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

22 января 2015 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...> - специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, на основании своего решения по делу № 102/07-2014 о признании факта нарушения ИП <...> (ИНН: <...>) части 1 статьи 18 Федерального закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в рассылке рекламного sms-сообщения, без предварительного согласия абонента, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36

ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> **в пятидневный срок** после получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а именно - прекратить распространение посредством sms-сообщений на телефонный номер гр-на <...> <...> без его согласия, рекламной информации следующего содержания: «Обменяем Ваш авто на новый Mitsubishi БЕЗ ДОПЛАТЫ! Остальное – в рассрочку без переплаты до 3 лет. Подробности в РОЛЬФ: +78126355888» под буквенным кодом «MITSUBISHI».

2. ИП <...> **в двухнедельный срок** с момента получения настоящего предписания представить в Приморское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Приморское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц 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, установленном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>