

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 26/16

«10» ноября 2016 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы

члены комиссии:

Е.А. Скоп - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – ведущий специалист –эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №26/16, возбужденное по факту рассылки на телефонный номер заявителя SMS-сообщений, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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,

в отсутствие представителей:

- заявителя – абонент номера +7<....>-32 (не явился);

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <.... (уведомлен надлежащим образом), ООО «Е3 Инвестмент» (уведомлено надлежащим образом), ООО «ЭнергоМонтаж».

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 6442э от 28.12.2015 г.) по факту получения на номер заявителя +<...>-32 смс-сообщения следующего содержания:

от: internetSMS,

sms-центр: ...,

дата и время: в 14:38 часов 25.12.2015г.,

текст: «Сп Вклады от 100.000р! Доход до 45%! тел. 1815118 (код 495) гЙ»,

без получения предварительного согласия.

В соответствии с 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. 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи заявителя является ПАО «ВымпелКом».

ПАО «ВымпелКом» сообщило (вх.№ 881 от 03.02.16г.), что указанное смс- сообщение направлено пользователем с выделенным IP-адресом через Интернет-сайт www.beeline.ru.

Новосибирским УФАС установлено, что отправителем рассматриваемого смс-сообщения через IP-адрес является физическое лицо

22.03.2016г. в адрес Новосибирского УФАС России физическим лицом были представлены пояснения (вх. № 2421 от 22.03.16), согласно которым оно не осуществляло смс-рассылку посредством сайта www.Beeline.ru через выделенный ему IP - адрес.

Так же, физическое лицо представило копию претензии, направленной в адрес компании ПАО «Ростелеком», с требованием разъяснить ситуацию по факту рассылки на телефонный номер заявителя: ... sms-сообщения следующего содержания: «Сп Вклады от 100.000р! Доход до 45%! тел. 1815118 (код 495) гй» с IP – адреса, принадлежавшего физическому лицу.

В адрес Новосибирского УФАС России ... были представлены документы – выписка из табеля учета рабочего времени от 27.05.16г. (вх. № 2884э от 27.06.16г.), согласно которым... и его супруга 25.12.2015г. находились на рабочем месте, таким образом, указанные лица не имели возможности направить рассматриваемое смс-сообщение на абонентский номер <...> -209-64-32 в 14:38 часов 25.12.2015г.

В адрес Новосибирского УФАС России поступили сведения от ООО «Вест Колл СПб» (вх.№ 2641э от 14.06.16г., вх.№ 5891 от 29.06.16г.), согласно которым абонентский номер <...> указанный в тексте рассматриваемого смс-сообщения принадлежит ООО «Е3 Инвестмент» (ИНН 7842025560, юридический адрес: 196247 г. Санкт –Петербург, площадь Конституции, д.3,корп 2. лит.А, пом. 101-Н, фактический адрес: 191014, г. Санкт –Петербург, ул. Парадная, д.3, кор. 1, лит.А, пом. 77,97).

Определением об отложении рассмотрения дела от 30.06.16г. ООО «Е3 Инвестмент» привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В адрес Новосибирского УФАС России ООО «ЕЗ Инвестмент» представлены документы (вх. № 7434 от 16.08.16г.), на основании которых, ООО «ЕЗ Инвестмент» является заказчиком на распространение рекламы, в рамках заключенного с ООО «ЭнергоМонтаж» (ИНН 7804409188, юридический адрес: 195265 г. Санкт – Петербург, ул. Лужская, д.3, лит.В, корп.2) договора оказания услуг № 97-ИД 2015 от 1 октября 2015 года.

В силу п.2.1 договора оказания услуг № 97-ИД 2015 от 1 октября 2015 г., ООО «ЭнергоМонтаж» оказывает, а ООО «ЕЗ Инвестмент» принимает и оплачивает услуги по размещению и доставке рекламы через телекоммуникационные сети с использованием в порядке и на условиях, предусмотренных данным договором.

Согласно п. 6.5 указанного договора, ООО «ЭнергоМонтаж» несет полную ответственность за неполучение согласия на получение рекламной информации от лиц, на телефонные номера которых направлены смс-сообщения рекламного характера.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения рекламного характера, направленного на номер заявителя ..., является ООО «ЭнергоМонтаж».

Определением об отложении рассмотрения дела от 05.09.16г. ООО «ЭнергоМонтаж» привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В адрес указанного лица Новосибирским УФАС России направлены Определения об отложении рассмотрения дел от 05.09.16г., 05.10.16г. (исх№ 06-8943 от 06.09.16г., исх№ 06-10097 от 10.10.16г.), имеющие значение для рассмотрения данного дела, не представлены. Сведения о надлежащем уведомлении Общества в материалах дела отсутствуют.

Обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 ГК РФ 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 соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщений на номер заявителя +7<...>-32 от отправителя с буквенным идентификатором: «internetSMS», через sms-центр: ..., в 14:38 часов 25.12.2015г., смс-сообщение следующего содержания: «Сп Вклады от 100.000р! Доход до 45%! тел. 1815118 (код 495) гЙ», ненадлежащей рекламой,

а ООО «ЭнергоМонтаж» (ИНН 7804409188, юридический адрес: 195265 г. Санкт – Петербург, ул. Лужская, д.3, лит.В, корп.2) нарушившим ч.1 ст. 18 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.

2. Выдать ООО «ЭнергоМонтаж» (ИНН 7804409188, юридический адрес: 195265 г. Санкт –Петербург, ул. Лужская, д.3, лит.В, корп.2) предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «23» ноября 2016г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.