

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №55-ФАС22-Р/04-15

Резолютивная часть решения оглашена 26 мая 2015 года
г. Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 26 мая 2015 года

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

председатель Комиссии:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

рассмотрев дело №55-ФАС22-Р/04-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщений на мобильный телефон заявителя <...> рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие заявителя (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя, ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие заинтересованного лица – ЗАО «Ярославль-GSM» (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространитель ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» на заседание Комиссии явку представителей не обеспечило, заказную почтовую корреспонденцию от антимонопольного органа не получает (письма возвращаются с пометкой отделения почтовой связи «истек срок хранения»).

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» является адрес: пр. Сизова, 32, к.1, литер Б, пом.2-Н,г.Санкт-Петербург,197349.

В соответствии с постановлением 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.).

Данное обстоятельство свидетельствует о надлежащем извещении ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не является препятствием для рассмотрения антимонопольным органом дела по существу.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина, поданное через электронную почту ФАС России, о получении на мобильный телефон номер <...> рекламной информации следующего содержания:

-«Готовая студия 22м2 за 1,6 млн! Ключи! Тел: <...>» (15.12.2014г. 16.27 мск.);

-«1 к.кв 38м2 за 1,4 млн.р.! Акция до НГ! Тел: <...> ZUF» (19.12.2014г. 13.25 мск.).

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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-сообщений рекламная информация о продаже квартир, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно статье 18 настоящего Федерального закона, 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 не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номера <...>, с которых отправлены сообщения, принадлежат ЗАО «Ярославль-GSM».

Из представленных ЗАО «Ярославль-GSM» документов и материалов следует, что номера абонентов <...>, от которых поступили данные смс-сообщения, принадлежат Обществу и закреплены за ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» в рамках договора № 25 от 09.10.2014г., согласно которому заказчик (ООО «АЛЬФА-

ТЕЛЕКОМ») поручает, а исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг заказчику: передача смс-сообщений от заказчика посредством технических и программных средств исполнителя абонентам (п. 2.1 договора).

В соответствии с п. 3.1 договора заказчик обязуется предоставлять исполнителю данные (смс-сообщения) для выполнения исполнителем своих обязанностей по договору, не использовать подключение к оборудованию исполнителя для организации СПАМа (смс-сообщение рекламного характера, которое отправлено без предварительного согласия абонента).

Таким образом, отправителем смс-сообщений «Готовая студия 22м2 за 1,6 млн! Ключи! Тел: 6400906»; «1 к.кв 38м2 за 1,4 млн.р.! Акция до НГ! Тел: <...> ZUF», поступивших на абонентский номер заявителя <...> 15.12.2014г. и 19.12.2014г., является ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ», г.Санкт-Петербург.

ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» ответа на запрос антимонопольного органа не представлено, равно, как и не представлено согласие заявителя на получение посредством SMS-сообщений рассматриваемой рекламной информации, следовательно, данные сообщения распространены с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рассматриваемых смс-сообщений является ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ».

Вместе с тем, согласно п. 8.2 договора, при невыполнении заказчиком (ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ») пунктов 3.1.2, 3.1.3 настоящего договора, а также в случае использования канала связи заказчиком для целей, не относящихся к предмету настоящего договора, исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») вправе в одностороннем порядке приостановить доступ заказчика к оборудованию исполнителя или расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рекламу: «Готовая студия 22м2 за 1,6 млн! Ключи! Тел: <...>» (15.12.2014г. 16.27 мск.); «1 к.кв 38м2 за 1,4 млн.р.! Акция до НГ! Тел: <...> ZUF» (19.12.2014г. 13.25 мск.), распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать рекламораспространителя ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Выдать ЗАО «Ярославль-GSM» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, как лицу, способному устранить правонарушение.

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

Председатель Комиссии

С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 89

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

26 мая 2015 г.

г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 26 мая 2015 г. по делу №55-ФАС22-Р/04-15 о признании рекламы:

-«Готовая студия 22м2 за 1,6 млн! Ключи! Тел: <...>» (15.12.2014г. 16.27 мск.);

-«1 к.кв 38м2 за 1,4 млн.р.! Акция до НГ! Тел: <...> ZUF» (19.12.2014г. 13.25 мск.),
распространенной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (пр. Сизова, 32, к.1, литер Б, пом.2-Н, г.Санкт-Петербург,197349) в **пятнадцатидневный 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 <...> без его предварительного согласия на их получение.

2. ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 15 июня 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

С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

Ч<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 90

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

26 мая 2015 г.

г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

Поспелов С.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Б<...>,

Ч<...>,

на основании своего решения от 26 мая 2015 г. по делу №55-ФАС22-Р/04-15 о признании рекламы:

-«Готовая студия 22м2 за 1,6 млн! Ключи! Тел: <...>» (15.12.2014г. 16.27 мск.);

-«1 к.кв 38м2 за 1,4 млн.р.! Акция до НГ! Тел: <...> ZUF» (19.12.2014г. 13.25 мск.),
распространенной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя
<...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее
распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона
«О рекламе», в соответствии с пунктами 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. ЗАО «Ярославль-GSM» (ул. Свободы, д.18, г.Ярославль, 150000) в
пятнадцатидневный срок со дня вынесения настоящего предписания как лицу,
способному прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о
рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению
распространения смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер
заявителя <...> без его предварительного согласия на их получение.

2. ЗАО «Ярославль-GSM» представить в управление Федеральной
антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства
исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 15 июня 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

С.С.Поспелов

Члены Комиссии

Б<...>

>

Ч<...>