

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

председатель Комиссии:

П <...> ,

члены Комиссии:

Б <...>

Ч <...>

рассмотрев дело №168-ФАС22-Р/10-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Астей» посредством SMS сообщений на мобильный телефон рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Астей»,

в отсутствие заинтересованного лица ЗАО «Астрахань-GSM»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Астрахань-GSM» своевременно и надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ЗАО «Астрахань-GSM» на заседание Комиссии не явилось, направило ходатайство о рассмотрении дела без его участия.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «Астей» является адрес: ул. 10 лет Октября, <...>, г. Омск, 644070. ООО «Астей» не получает почтовую корреспонденцию по юридическому адресу.

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.).

ООО «Астей» на заседание Комиссии не явилось.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина о получении заявителем на мобильный телефон номер <...> <...> рекламной информации следующего содержания: «Закажи смс-рассылки по городу! 1млн смс=20 т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (27.09.2014г. 13:08 (10:08 мск.)).

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-сообщений рекламная информация о предоставлении денежных средств, соответствует легальному определению понятия «реклама».

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 не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номер <...> <...>, с которого было отправлено сообщение, принадлежит ЗАО «Астрахань-GSM».

ЗАО «Астрахань-GSM» предоставлены пояснения, что через sms-центр +7-<...> рассматриваемое смс-сообщение на абонентский номер заявителя было отправлено партнером ЗАО «Астрахань-GSM» - ООО «Астей» (г. Омск).

В соответствии с договором №06-02-02/14 от 07.02.2014г., ЗАО «Астрахань-GSM» организывает ООО «Астей» доступ к оборудованию sms-центра по smpp протоколу. За ООО «Астей» закреплена обязанность осуществлять рассылку смс-

сообщений с соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе. Также Общество самостоятельно формирует абонентскую базу и получает согласие абонентов на получение рекламы.

Кроме того, по условиям указанного договора, оператор (ЗАО «Астрахань-GSM») при поступлении жалобы от пользователя о получении спама, вправе заблокировать отправку ООО «Астей» смс-сообщений. Ответственность за содержания смс-сообщений возлагается также на ООО «Астей».

Из представленных документов следует, что ООО «Астей» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно. Рассылка смс-сообщений осуществляется посредством технической поддержки ЗАО «Астрахань-GSM».

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

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными документами, распространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Астей». Заинтересованное лицо ЗАО «Астрахань-GSM», являющееся владельцем сервиса, используемого для отправки смс-сообщений, способно прекратить рассылку смс-сообщений на номер заявителя.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 рекламу «Закажи смс-рассылки по городу! 1млн смс=20 т.р. и дешевле! www.yandex0.ru», распространенную посредством смс-сообщения ООО «Астей», ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителя ООО «Астей», нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ООО «Астей» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Выдать ЗАО «Астрахань-GSM» предписание о прекращении нарушения

законодательства о рекламе, как лицу, способному устранить правонарушение.

Резолютивная часть решения объявлена **11 ноября 2014 года**.

Решение изготовлено в полном объеме **13 ноября 2014 года**.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №231

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

13 ноября 2014г.

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<...>

Ч<...>

на основании своего решения от 13 ноября 2014г. по делу №168-ФАС22-Р/10-14 о признании ненадлежащей рекламы «Закази смс-рассылки по городу! 1млн смс=20 т.р. и дешевле! www.yandex0.ru», распространенной ООО «Астей», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Астей» **в пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> <...> без получения предварительного

согласия абонента.

2. ООО «Астей» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 декабря 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №232

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

13 ноября 2014г.

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<...>

Ч<...>

на основании своего решения от 13 ноября 2014г. по делу №168-ФАС22-Р/10-14 о признании ненадлежащей рекламы «Закази смс-рассылки по городу! 1млн смс=20 т.р. и дешевле! www.yandex0.ru», распространенной ООО «Астей» посредством технической поддержки оператора ЗАО «Астрахань-GSM», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Астрахань-GSM» **в пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ЗАО «Астрахань-GSM» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 декабря 2014 года**.

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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