

Резолютивная часть решения объявлена 04 декабря 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 05 декабря 2014 года.

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 №180-ФАС22-Р/11-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Астей» посредством SMS сообщения на мобильный телефон заявителя 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.

Представитель ЗАО «Астрахань-GSM» на заседание Комиссии не явился.

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.).

Представитель ООО «Астей» на заседание Комиссии не явился.

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

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

25 июля 2014 года в Алтайское краевое УФАС России поступило переданное по подведомственности ФАС России заявление жителя г.Барнаула о получении заявителем на номер <...> <...> смс-сообщения рекламного характера «Ярмарка Canada Furs 2-13 июля. Норка от 40000. Скидка на кожу, мутон и дубленки- 60%. Дворец Зрелищ и спорта. Покази СМС, получи скидку 1000р.» (смс-центр +7<...>, получено 11.07.2014 в 11:01).

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 предоставлении денежных средств, 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.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации (размещен на официальном сайте Федерального агентства связи <http://www.rossvyaz.ru>), номер телефона заявителя +7<...> принадлежит номерной емкости ЗАО «Енисейтелеком», Алтайский край.

По информации, предоставленной ЗАО «Енисейтелеком», договор на услуги подвижной связи с использованием абонентского номера +7<...> заключен с

заявителем 13 марта 2009 года. Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

В предоставленных сведениях о полученном смс-сообщении указан смс-центр +7<...>. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...> <...> относится к номерной емкости оператора «Средневожская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (Самарская область).

На запрос антимонопольного органа оператором связи ОАО «СМАРТС» представлены сведения, что Общество является координирующим оператором, согласно технической документации данный номер закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM» (г.Астрахань).

Согласно представленным ЗАО «Астрахань-GSM» пояснениям и документам, номер <...> <...> принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань-GSM», закреплен за смс-центром и является глобальным заголовком. Рекламное смс-сообщение абоненту с номером +7<...> отправлено 11.07.2014г. в 11:01 через смс-центр +7<...>, в рамках договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014г., партнером ЗАО «Астрахань-GSM» ООО «Астей».

Согласно данному договору, ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp протоколу, а также абонент (ООО «Астей») обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. Пунктом 4.1. договора предусмотрена обязанность ООО «Астей» осуществлять рассылку sms-сообщений с соблюдением законодательства РФ о рекламе.

Оператор (ЗАО «Астрахань-GSM») при поступлении жалобы от пользователя на получение СПАМа, вправе блокировать отправку смс-сообщений.

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».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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». Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного смс-

сообщения является ООО «Астей» (ИНН 5504240385).

Согласно ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателем 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.

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 «Ярмарка Canada Furs 2-13 июля. Норка от 40000. Скидка на кожу, мутон и дубленки- 60%. Дворец Зрелищ и спорта. Показки СМС, получи скидку 1000р.», распространенную посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя, ненадлежащей.
2. Признать рекламодателя 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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 262

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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<...>,

на основании своего решения от 05 декабря 2014г. по делу № 180-ФАС22-Р/11-14 о признании рекламы «Ярмарка Canada Furs 2-13 июля. Норка от 40000. Скидка на кожу, мутон и дубленки- 60%. Дворец Зрелищ и спорта. Показы СМС, получи скидку 1000р.», распространенной на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», 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 «Астей» (Омская область, г. Омск, <...>) 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 +7<...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ООО «Астей» (Омская область, г. Омск, <...>) представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30 декабря 2014 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.

<...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 263

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

П<...>,

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>,

на основании своего решения от 05 декабря 2014г. по делу № 180-ФАС22-Р/11-14 о признании рекламы «Ярмарка Canada Furs 2-13 июля. Норка от 40000. Скидка на кожу, мутон и дубленки- 60%. Дворец Зрелищ и спорта. Показы СМС, получи скидку 1000р.», распространенной на абонентский номер заявителя +7<...> посредством смс-сообщения, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», 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. ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань, Лычманова ул., <...>) в **пятнадцатидневный срок** со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Астей» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Астей» смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7<...> без предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

2. ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань, Лычманова ул., <...>) представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30 декабря 2014 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.

<...>