ИП <...>

ООО «Девино Телеком»

127018, г. Москва,

ул. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6

ООО «ОСК»

115114, г. Москва,

ул. Летниковская, д. 10, стр. 1

Слободчиков Н.Н.

141006, Московская обл.,

Коттеджный поселок «Монолит»,

ул. Университетская аллея, д. 2, кв. 108

Р Е Ш Е Н И Е № Р-30/14

Резолютивная часть решения объявлена 16 сентября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 сентября 2014 года.

Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о

рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Кузнецова К.С., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Баченина Л.А.,

рассмотрев дело № Р-30/14 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие представителей ООО «Девино Телеком», ООО «ОСК», ИП <…>, Заявителя, извещенных надлежащим образом.

руководствуясь пунктами 28, 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила рассмотрения дел),

У С Т А Н О В И Л А:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области рассматривает переданное по подведомственности из ФАС России (вх. № 252 от 02.04.2014) обращение гражданина <…> о поступлении на его номер телефона рекламного SMS-сообщения, направленного без согласия заявителя.

17.01.2014 в 16:03 с номера телефона отправителя (Rolf24) на мобильный телефон заявителя (номер <…>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Распродажа Автомобилей с Пробегом в РОЛЬФ! Скидка 30%! 84957858289».

Установлено, что указанные SMS-сообщения отправлены с использованием программных возможностей, предоставленных ООО «ОСК».

По признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в отношении ООО «ОСК» возбуждено настоящее дело.

ООО «ОСК» письмом от 07.07.2014 сообщило, что на номер заявителя рекламное SMS-сообщение отправлено ООО «Девино Телеком». Сообщение перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК» на основании договора № SMS-38/12-13 от 01.12.2013, заключенного между ООО «ОСК» и ООО «Девино Телеком». По данному договору ООО «ОСК» предоставляет ООО «Девино Телеком» услугу по использованию программного обеспечения для отправки SMS-сообщений. В соответствии с договором, формирование и отправка сообщений осуществляется клиентами самостоятельно.

Определением от 21.07.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «Девино Телеком».

ООО «Девино Телеком» письмом от 19.08.2014 сообщило, что заключило договор № ДК-К/013528 от 08.10.2013 с ИП <…>. В рамках данного договора ООО «Девино Телеком» предоставляет ИП <…> техническую возможность отправки SMS-сообщений через свою программу.

ИП <…> запрошенные в ходе рассмотрения дела документы не представил, определение по делу (исх. от 21.08.2014 № 58-3-06/3900), направленно ИП <…> по адресу, указанному в ЕГРИП. Предприниматель от получения запроса уклоняется.

Согласно пункту 1 Постановления Племума 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).

С учетом изложенного, применяя аналогию права, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ИП <…> извещен надлежащим образом, рассмотрение дела возможно в его отсутствие.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

SMS-сообщение следующего содержания: «Распродажа Автомобилей с Пробегом в РОЛЬФ! Скидка 30%! 84957858289».

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Заявитель не давал предварительного согласия на получения вышеуказанной SMS-рассылки, доказательства иного в материалы дела не представлены.

Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» является ненадлежащей.

Согласно части 4 статьи 38 Закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

На основании представленного в материалы дела договора № ДК-К/013528 от 08.10.2013 установлено, что вероятным конечным отправителем SMS-сообщения является ИП <…>.

Срок рассмотрения дела истек 21.08.2014.

В связи с ограниченностью срока рассмотрения данного дела, установленного пунктом 27 Правил рассмотрения дел (3 месяца), не предоставляется возможным запросить у ИП <…> документы, подтверждающие отсутствие либо наличие предварительного согласия абонента (заявителя) на рекламную SMS-рассылку.

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Тамбовского УФАС России отсутствуют письменные пояснения лица, осуществившего конечную SMS-рассылку рассматриваемой рекламы, а именно ИП <…>., что не позволяет определить фактического распространителя вышеуказанной рекламы.

Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что рекламораспространитель в ходе рассмотрения настоящего дела не установлен.

Доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалах дела отсутствуют.

ООО «Девино Телеком» имеет право заблокировать личный кабинет заказчика (ИП <…>) при рассылки последним сообщений, соответствующих признакам СПАМ (п. 3.2.2 договора).

С учетом изложенного, Комиссией Тамбовского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно, в том числе, ООО «Девино Телеком».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Распродажа Автомобилей с Пробегом в РОЛЬФ! Скидка 30%! 84957858289», поступившую 17.01.2014 в 16:03 часов на номер телефона (+79032722851), принадлежащий заявителю, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Девино Телеком» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в 2-х недельный срок со дня получения предписания.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку рекламораспространитель вышеуказанной рекламы не установлен.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: К.И. Мурзин

К.С. Кузнецова

Л.А. Баченина

ООО «Девино Телеком»

127018, г. Москва,

ул. Сущевский Вал, д. 16, стр. 6

П Р Е Д П И С А Н И Е № Р-30/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

17 сентября 2014 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Кузнецова К.С., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Баченина Л.А.,

на основании своего решения от 17 сентября 2014 года по делу № Р-30/14 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Распродажа Автомобилей с Пробегом в РОЛЬФ! Скидка 30%! 84957858289» поступившую 17.01.2014 в 16:03 часов на номер телефона, принадлежащий заявителю, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. ООО «Девино Телеком» как лицу способному прекратить распространение ненадлежащей рекламы, до 15 октября 2014 устранить нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: предпринять меры к ИП <…> в рамках договора № ДК-К/013528 от 08.10.2013 с целью прекращения распространения вышеуказанных рекламных SMS-сообщений без предварительного согласия абонента на номер телефона, принадлежащий заявителю (<…>).

2. ООО «Девино Телеком» представить в Тамбовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение пяти рабочих дней с даты его исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Тамбовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысячи до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трёхсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии: Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: К.И. Мурзин

К.С. Кузнецова

Л.А. Баченина

Исп. Баченина Л.А.,

т. (4752) 72-93-54.

Исп. Баченина Л.А.,

т. (4752) 72-93-54.