

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 14745/05-2018

Резолютивная часть решения объявлена 12.04.2018

Решение в полном объеме изготовлено 26.04.2018

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...>И.И.,

члены комиссии - ведущий специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 14745/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-977-808-02-24 рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...>, г. Москва (о месте и времени рассмотрения дела заявитель уведомлен);

), ОГРН 1117746580676, ИНН 7730648260, зарегистрированного по адресу: ООО «Оганофф» (далее - **общества с ограниченной ответственностью «Оганофф»**, - **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**- представителя 121087, г. Москва, пр-д Багратионовский, д. 16, стр. 5 (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено);

расположенного по адресу: 1137746610088, ИНН 7743895280.), ОГРН ООО «Т2 Мобайл» (далее - **общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл»** - **заинтересованного лица**- представителя 125212, г. Москва, Ленинградское шоссе, д. 39А, стр. 1. (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено),

УСТАНОВИЛА:

По обращению <...> Ульяновским УФАС России определением от 12.02.2018 возбуждено дело № 14745/05-2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18

Федерального закона «О рекламе» по факту распространения 08.12.2017 в 15 час. 47 мин. (время московское) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-977-808-02-24 СМС-сообщения с рекламой: «Квартиры в Москве от 1,9 млн. М. ТЕПЛЫЙ СТАН Старт продаж! Ипотека от 7,9%. Оздоровительный комплекс. ЗВОНИ СЕГОДНЯ +74951534554 ТЦ». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Оганофф» и заявитель <...> Рассмотрение дела назначено на 12.03.2018.

<...> на заседание Комиссии 12.03.2018 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 12.03.2018 представитель ООО «Оганофф» не явился, запрошенные определением от 12.02.2018 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 12.02.2018 (исх. № 704-05 от 14.02.2018), направленное ООО «Оганофф» заказным письмом с уведомлением № 43206820636138 от 15.02.2018, адресатом по состоянию на 12.03.2018 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», с 22.02.2018 указанное заказное письмо ожидает адресата в месте вручения. Впоследствии письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Определением от 12.03.2018 срок рассмотрения дела № 14745/05-2018 продлен до 12.05.2018, рассмотрение дела отложено и назначено на 12.04.2018. К участию в деле привлечено заинтересованное лицо ООО «Т2 Мобайл».

<...> на заседание Комиссии 12.04.2018 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 12.04.2018 представитель ООО «Оганофф» не явился, запрошенные определением от 12.03.2018 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 12.03.2018 (исх. № 1127-05 от 15.03.2018), направленное ООО «Оганофф» заказным письмом с уведомлением № 43206821633969 от 19.03.2018, адресатом по состоянию на 12.04.2018 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», с 23.03.2018 указанное заказное письмо ожидает адресата в месте вручения.

) : ПАО «ВымпелКом»В материалах дела отсутствует документальное подтверждение получения ООО «Оганофф» определения Ульяновского УФАС России от 12.03.2018 по делу № 14745/05-2018. Данное определение направлено ООО «Оганофф» по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), а также в договоре об оказании услуг связи «Билайн» № 636574571 от 25.01.2017, заключенном обществом с публичным акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее - 121087, г. Москва, пр-д Багратионовский, д. 16, стр. 5.

В соответствии со ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 14745/05-2018 направлялись ООО «Оганофф» по адресу места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ, исходя из ст. 54 ГК РФ, Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

На рассмотрение дела 12.04.2018 представитель ООО «Т2 Мобайл» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 1794 от 10.04.2018) представило копию договора об оказании услуг связи с абонентом телефона +7-977-808-02-24, заключенного между <...> и ООО «Т2 Мобайл» 12.12.2015.

Исследовав материалы дела № 14745/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Квартиры в Москве от 1,9 млн. М. ТЕПЛЫЙ СТАН Старт продаж! Ипотека от 7,9%. Оздоровительный комплекс. ЗВОНИ СЕГОДНЯ +74951534554 ТЦ», распространенную 08.12.2017 в 15 час. 47 мин. (время московское) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-977-808-02-24, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...> (г. Москва), абонента ООО «Т2 Мобайл», перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9778080224-А-13-20171208 от 08.12.2017, вх. № 356/ог от 11.12.2017), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя +7-977-808-02-24 08.12.2017 в 15 час. 47 мин. (время московское) без его согласия поступило рекламное СМС-сообщение: «Квартиры в Москве от 1,9 млн. М. ТЕПЛЫЙ СТАН Старт продаж! Ипотека от 7,9%. Оздоровительный комплекс. ЗВОНИ СЕГОДНЯ +74951534554 ТЦ». СМС-сообщение поступило от отправителя, обозначенного как «+79691105269». Сообщение поступило с номера СМС-центра +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» приведенная информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -977-808-02-24, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - квартирам.

Согласно ч. 1 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения <...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 6307-05 от 18.12.2017) ПАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 25.12.2017, вх. № 7697 от 26.12.2017) сообщило, что направление СМС-сообщения абоненту мобильного телефона +7-977-808-02-24 через СМС-центр ПАО «ВымпелКом» осуществлено с абонентского номера +7-969-110-52-69, выделенного абоненту - ООО «Оганофф», ОГРН 1117746580676, ИНН 7730648260 (адрес местонахождения: г. Москва, пр-д Багратионовский, д. 16, стр. 5), в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 636574571 от 25.01.2017.

Ульяновским УФАС России ООО «Оганофф» по адресу места нахождения общества, указанному в ЕГРЮЛ, а также в договоре об оказании услуг связи «Билайн» № 636574571 от 25.01.2017, заключенном с ПАО «ВымпелКом», направлен запрос (исх. № 155-05 от 15.01.2018) относительно отправки СМС-сообщения без согласия абонента на номер мобильного телефона +7-977-808-02-24. Заказное письмо с уведомлением № 43206819551473 от 16.01.2018, которым направлен указанный запрос, обществом не получено, возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. Также ООО «Оганофф» не получены процессуальные документы, направленные обществу в ходе рассмотрения дела № 14745/05-2018.

В ходе рассмотрения дела № 14745/05-2018 лицами, участвующими в деле, в том числе ООО «Оганофф», доказательства наличия предварительного согласия <...> на получение СМС-рекламы не представлены.

Следовательно, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама распространена без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п.7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемая реклама направлена абоненту телефона +7-977-808-02-24 СМС-сообщением абонентом телефона +7-969-110-52-69 ООО «Оганофф».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Оганофф».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Квартиры в Москве от 1,9 млн. М. ТЕПЛЫЙ СТАН Старт продаж! Ипотека от 7,9%. Оздоровительный комплекс. ЗВОНИ СЕГОДНЯ +74951534554 ТЩ», распространенную 08.12.2017 в 15 час. 47 мин. (время московское) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-977-808-02-24, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Федеральной антимонопольной службы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>