

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/23-2018

08 мая 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...), заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 06-06/23-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Ника», ИНН 5504138487, ОГРН 1165543062410, местонахождение: 644010, г. Омск, ул. М.Жукова, д. 74/1, оф.602 (далее – ООО «Ника», Общество) рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие: представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Ника», в извещении которого приняты необходимые меры (почтовый идентификатор отправления 64401029677835),

заявителя – (...), извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителя ПАО «МТС» - (...)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданина (...) по факту направления 20.11.2017 в 10:33 на его абонентский номер (...) телефонного звонка от абонента (...) с рекламой оздоровительных процедур, предоставляемых семейным центром здоровья.

Из представленной заявителем аудиозаписи следует, что 20.11.2017 между ним и абонентом (...) состоялся следующий телефонный разговор:

« - Меня зовут Екатерина, я представляю семейный центр здоровья. Скажите, пожалуйста, как

я могу к вам обращаться?

- А для чего вам это нужно?

- Я хотела вам предложить пройти оздоровительные программы, это все абсолютно бесплатно...

- Спасибо, не надо.

- Скажите, пожалуйста, ваше имя?

- Для чего?

- Мне нужно базу заполнить...

- Что заполнить?

- Базу! Мне нужно ваше имя, чтобы отчитаться.

- Нет, не дам я вам свое имя, вообще мой номер удалите оттуда и не звоните мне больше.

- Хорошо, спасибо».

По утверждению заявителя, данный телефонный звонок был осуществлен без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), абонентский номер (...) закреплен за оператором подвижной связи ПАО «МТС» (Омская область).

Согласно информации ПАО «МТС» абонентский номер (...) выделен (...) на основании договора об оказании услуг связи.

В силу пункта 1.3. Условий оказания услуг связи ПАО «МТС» (https://sputnikmts.ru/wp-content/uploads/2016/05/ed_uslov.pdf) услуги оператора и услуги вещателя не могут быть использованы абонентом без дополнительного письменного согласования с оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений, установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, массовой генерации трафика и т.п.

ПАО «МТС» указало, что (...) «...с обращением об использовании абонентского номера (...) для распространения рекламы не обращалось...» (пояснения от 23.03.2018).

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Ника» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, действия ООО «Ника» в части направления в адрес (...) рекламной информации посредством телефонной связи без его предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного определением Омского УФАС России от 12 апреля 2018 года в отношении ООО «Ника» возбуждено дело № 06-06/23-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определение о возбуждении дела № 06-06/23-2018 было направлено в адрес ООО «Ника» по его юридическому адресу (644010, г. Омск, ул. М.Жукова, д. 74/1, оф. 602) заказным письмом от 13.04.2018 № 06-3192.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 07.05.2018 адресом (местом нахождения) ООО «Ника» является: 644010, г. Омск, ул. М.Жукова, д. 74/1, оф. 602.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты все необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Ника» о времени и месте рассмотрения дела № 06-06/23-2018.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя (...) об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие договора об оказании услуг связи, заключенного между ПАО «МТС» и (...), Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Ника» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> - 632-98-80 без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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 действия ООО «Ника» (ИНН 5504138487, ОГРН 1165543062410), выразившиеся в направлении 20.11.2017 в 10:33 рекламной информации посредством телефонного звонка на абонентский номер (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Ника» и ПАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 10 мая 2018 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-06/23-2018

08 мая 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...), заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 06-06/23-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Ника» (далее – ООО «Ника»), ИНН 5504138487, ОГРН 1165543062410, местонахождение: 644010, г. Омск, ул. М.Жукова, д. 74/1, оф.602 рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Ника» (ИНН 5504138487, ОГРН 1165543062410) в срок до 29 мая 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части направления рекламной информации посредством использования телефонной связи на абонентский номер гражданина (...) до получения его предварительного согласия на

получение рекламы.

2. ПАО «МТС» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124) в срок до 29 мая 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать поступление телефонных звонков с абонентского номера (...) на абонентский номер гражданина (...).

3. ООО «Ника», ПАО «МТС» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок до 31 мая 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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