

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

Председатель: П <...>

Члены Комиссии Б <...> ,

Б <...> ,

рассмотрев дело №135-ФАС22-Р/09-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Москвы о распространении рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствии заявителя;

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламодатель ООО «Новак» (620026, г.Екатеринбург, ул.Народной воли, д.81) (почтовую корреспонденцию по месту регистрации не получает);

в отсутствии заинтересованного лица - ООО «Крафт Телеком» (107023, г.Москва, ул. Электрозаводская, д.24, пом.219),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Направленный в адрес ООО «Новак» заказным письмом с уведомлением запрос информации вернулся. Письмо было направлено на юридический адрес Общества, 620026, г.Екатеринбург, ул.Народной воли, д.81а, офис 35.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе было отправлено заказным письмом с уведомлением на юридический адрес ООО «Новак»: 620026, г.Екатеринбург, ул.Народной воли, д.81а, офис 35. По данному адресу ООО «Новак» почтовую корреспонденцию не получает.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (размещен на сайте Федеральной налоговой службы – <http://egrul.nalog.ru>), юридическим адресом ООО «Новак» является адрес: 620026, г.Екатеринбург, ул.Народной воли, д.81а, офис 35.

Согласно постановлению 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.).

Таким образом, с учетом того, что юридическое лицо должно получать корреспонденцию по адресу регистрации и с учетом, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ООО «Новак» о месте и дате рассмотрения дела, Общество считается уведомленным.

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление гр. Д<...> (Москва), направленное ФАС России (вхд.№5688 от 03.06.2014г.) о получении 29.05.2014г. посредством SMS сообщения на мобильный телефон +7<...> с номера +7<...> (SMS- центр:+7<...>) рекламы «Акция! Кредит по паспорту до 600 т.р. за 1 час. Звоните! +74957955343».

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

Заявитель указывает, что согласия на получение указанного смс-сообщения не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе»

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

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-сообщения информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщений с указанием даты и времени получения смс-сообщения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь

услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа согласно представленной ЗАО «Волгоград-GSM» информации следует, что телефонный номер <...> <...> принадлежит ООО «Крафт Телеком». Через SMS- центр: +7<...> направляются СМС-сообщения абонента ЗАО «Волгоград-GSM» ООО «Крафт Телеком».

Согласно представленной ООО «Крафт Телеком» информации, указанное смс-сообщение поступило на номер <...> <...> было отправлено ООО «Новак» (г.Екатеринбург), в соответствии с договором №0103 от 01. 20.2013г. на предоставление услуг, заключенным между ООО «Крафт Телеком» (Исполнитель) и ООО «Новак» (Заказчик).

Согласно вышеуказанному договору Исполнитель оказывает, а Заказчик принимает и оплачивает услугу подключения к Технической базе в порядке и на условиях, предусмотренных договором (п.1.1 Договора).

Согласно п.2.1.1 указанного договора, Исполнитель обязуется обеспечивать непрерывное круглосуточное предоставление Заказчику доступа к Технической системе/ системе Исполнителя и соответственно отправке/доставке составленных, отредактированных Заказчиком сообщений.

Согласно п.2.4.5 Договора Заказчик обязался не использовать предоставленную Обществом возможность для отправки СПАМ сообщений. Под которым также согласно п.15 определений к договору подразумевается сообщения, рекламного характера, на получение которого абонент согласия не давал.

Пунктом 6.4 Договора Заказчик (ООО «Новак») гарантировал и согласился с тем, что отправленные сообщения не нарушают прав третьих лиц, а также рекламодателем и рекламораспространителем по договору является Заказчик.

Таким образом, ООО «Новак» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Согласно сведениям, указанными в заключенном №0103 от 01. 20.2013г. с ООО «Крафт Телеком», местом нахождения (юридический и фактический адрес) ООО «Новак» является: 620026, г.Екатеринбург, ул.Народной воли, д.81.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения ООО «Новак» согласия абонента телефона +7<...> на получение рассматриваемой смс-рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой «Акция! Кредит по паспорту до 600 т.р. за 1 час. Звоните! +74957955343», полученное заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение

ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Новак».

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

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществляется на основании договора ООО «Крафт Телеком» с ООО «Новак» Таким образом, ООО «Крафт Телеком», как владелец программы, является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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: ООО «Крафт Телеком», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать ООО «Новак» (г.Екатеринбург) нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Новак» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать ООО «Крафт Телеком» как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена 07 октября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07 октября 2014 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 167

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:

П <...>

Члены Комиссии:

Б<...>, Б<...> ,

на основании своего решения от 07 октября 2014г. по делу №135-ФАС22-Р/09-14 о признании рекламы «Акция! Кредит по паспорту до 600 т.р. за 1 час. Звоните! +74957955343», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и 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 «Новак» в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ООО «Новак» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29 октября 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 № 168

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:

П <...>

Члены Комиссии:

Б<...>, Б<...>,

на основании своего решения от 07 октября 2014г. по делу №135-ФАС22-Р/09-14 о признании рекламы «Акция! Кредит по паспорту до 600 т.р. за 1 час. Звоните! +74957955343», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и 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 «Крафт Телеком» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Новак» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Новак» смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ООО «Крафт Телеком» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29 октября 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.

<...>