

РЕШЕНИЕ

«21» марта 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя Председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. -

заместителя руководителя
управления;

Каминской Е.Б. -

начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 116/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мобильный актив» (ИНН 5902819936, ОГРН 1045900072415, дата регистрации: 04.02.2004г., юридический адрес: 614094, г. Пермь, ул. Овчинникова, 17, далее по тексту - ООО «Мобильный актив») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

30.09.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 3813э от 30.09.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 09.09.2015г. в 00 часов 15 минут: «Finance. Вам одобрен кредит. 24% годовых. +78612408787 Ок: +79117785520» от абонента 8-902-359-72-90 (смс - центр 8-902-370-09-09).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (исх. № 01-441 от 13.10.2015г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено ООО «Мобильный актив» на основании договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 03.07.2015г., заключенного с ЗАО «Смартс-Чебоксары».

Согласно пункту 2.16 данного договора, ООО «Мобильный актив» обязуется не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

03.11.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 116/Р-2015 в отношении ООО «Мобильный актив» и назначено к рассмотрению на 02.12.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобильный актив» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомительная карточка о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

30.11.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобильный актив» (исх. б/н от 27.11.2015г.), из которых следует, что рассылку вышеуказанного смс - сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «Инстам» (далее по тексту - ООО «Инстам») на основании договора предоставления услуг <...>, заключенного с ООО «Мобильный актив».

По условиям указанного договора ООО «Мобильный актив» предоставляет ООО «Инстам» комплекс услуг по обработке и передаче смс - сообщений от ООО «Инстам» абонентам через технические средства ООО «Мобильный актив». ООО «Инстам» не имеет права использовать подключение к смс - шлюзу ООО «Мобильный актив» и доступ к web-интерфейсу для передачи смс - сообщений, соответствующих признакам спама. Ответственность за содержание исходящих смс – сообщений несет ООО «Инстам». ООО «Мобильный актив» обеспечивает прохождение смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования. ООО «Мобильный актив» самостоятельно не иницирует рассылку смс - сообщений, не составляет и не редактирует списки получателей и тексты смс - сообщений.

02.12.2015г. состоялось рассмотрение дела № 116/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Мобильный актив», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Мобильный актив») надлежащим (ООО «Инстам», ИНН 7714893793, ОГРН 1127747273961, КПП 771401001, дата регистрации: 21.12.2012г., юридический адрес: 125316, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д. 6, оф. VI, ком. 1-4).

Определением от 02.12.2015г. рассмотрение дела № 116/Р-2015 было отложено на 12.01.2016г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инстам», ООО «Мобильный актив» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

24.12.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Инстам» (исх. № 53 от 11.12.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Гринвуд» (далее по тексту – ООО «Гринвуд») на основании договора № 1714 от 02.12.2014г., заключенного с ООО «Инстам».

В соответствии с условиями указанного договора ООО «Инстам» оказывает ООО «Гринвуд» услугу по предоставлению доступа к технической системе ООО «Инстам» для передачи смс – сообщений ООО «Гринвуд» посредством технической системы ООО «Инстам» до узла связи оператора связи с целью последующей передачи абонентам/пользователям. ООО «Гринвуд» самостоятельно определяет вид и содержание смс – сообщений, формирует их текст, определяет список абонентов, телефонные номера абонентов. В соответствии с пунктом 3.2 договора ООО «Гринвуд» обязуется не направлять пользователям «спам».

В настоящее время абонентский номер <...> внесен в стоп-лист ООО «Инстам» и ему не поступают смс - сообщения ООО «Гринвуд».

12.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 116/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Инстам», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Инстам») надлежащим (ООО «Гринвуд», юридический адрес: 129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1, ИНН 7717767229, ОГРН 5137746016183, КПП 771701001, дата регистрации: 31.10.2013г.).

Определением от 12.01.2016г. рассмотрение дела № 116/Р-2015 было отложено на 12.02.2016г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инстам», ООО «Гринвуд» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

12.02.2016г. на рассмотрение дела № 116/Р-2015 представитель ООО «Гринвуд» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Гринвуд» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.02.2016г. рассмотрение дела № 116/Р-2015 было отложено на 21.03.2016г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Гринвуд» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой «истек срок хранения» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Гринвуд» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

21.03.2016г. состоялось рассмотрение дела № 116/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Гринвуд».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <...> -911-778-55-20 направлялась реклама посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 09.09.2015г. в 00 часов 15 минут: «Finance. Вам одобрен кредит. 24% годовых. +78612408787 Ок: +79117785520» от абонента 8-902-359-72-90 (смс - центр 8-902-370-09-09).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> абонент не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В нарушение данной правовой нормы абонент 8-902-359-72-90 - ООО «Гринвуд» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Finance. Вам одобрен кредит. 24% годовых. +78612408787 Ок: +79117785520» (смс - центр 8-902-370-09-09) (09.09.2015г. в 00 часов 15 минут) без согласия абонента <...>.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Гринвуд» на основании договора <...>, заключенного с ООО «Инстам», в соответствии с условиями которого ООО «Гринвуд» самостоятельно определяет вид и содержание смс – сообщений, формирует их текст, определяет список абонентов, телефонные номера абонентов. В соответствии с пунктом 3.2 договора ООО «Гринвуд» обязуется не направлять пользователям «спам».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и 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 Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Гринвуд» (юридический адрес: 129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1, ИНН 7717767229, ОГРН 5137746016183, КПП 771701001, дата регистрации: 31.10.2013г.) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Предписание ООО «Гринвуд» не выдавать в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 31 марта 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская М.И. Данилова