РЕШЕНИЕ

12 февраля 2014г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	Акатьевой И.С. -	ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Ромадиной Ю.Е. -	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 96/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «РосТелеКонтент» (далее - ООО «РосТелеКонтент»), ИНН 5902149865, юридический адрес: 614068 г. Пермь, ул. Попова, д. 21, оф. 203, 204, фактический адрес: 614010, г.Пермь, пр-т Комсомольский, д.84, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

06.08.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 05.08.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «Енисейтелеком» (далее - ЗАО «Енисейтелеком»), (исх. 10-01/5641 от 13.09.2013г.), следует, что данное смс - сообщения было отправлено ООО «РосТелеКонтент», с которым у ЗАО «Енисейтелеком» заключен договор № 1 от 01.05.2012г.

23.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в

отношении ООО «РосТелеКонтент» было возбуждено дело № 96/Р-2013 и назначено к рассмотрению на 22.10.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РосТелеКонтент» заказным письмом с уведомлениями о вручении и заявителя по электронной почте.

17.10.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России по электронной почте поступили письменные пояснения ООО «РосТелеКонтент» (исх. б/н от 16.10.2013г.) из которых следует, что данное смс – сообщение было отправлено Обществом с ограниченной ответственностью «Премиум» (далее – ООО «Премиум»). Возможность направления ООО «Премиум» смс – сообщений, является результатом сделок, а именно договоры между ЗАО «ЕТК» и ООО «РосТелеКонтент» от 01.05.2012г., ООО «РосТелеКонтент» и ООО «Армада» № 128/2012 от 01.05.2012г., ООО «Армада» и ООО «Юплэй» № 128/2012 от 01.05.2012г., договор между ООО «Юплэй» и ООО «СМС трафик» № 74/2010 от 01.11.2011г., договор между ООО «СМС трафик» и ООО «СМС Майл» № 01/08 от 01.08.2008г., договор между ООО «СМС Майл» и ООО «Премиум» № 141/12 от 22.05.2012г.

Указанный ряд последовательных сделок позволяет ООО «Премиум» с использованием оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания и отправку смс – сообщений определенным адресатам с использованием сетей подвижной радиотелефонной связи. ООО «РосТелеКонтент» и другие участники сделок обеспечивают техническую возможность отправки ООО «Премиум» смс – сообщений по сети подвижной радиотелефонной связи.

22.10.2013г. состоялось рассмотрение дела № 96/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «РосТелеКонтент» и заявителя, уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «РосТелеКонтент») надлежащим (ООО «Премиум»), ИНН 4218108257, юридический адрес: 654054, г. Новокузнецк, ул. Бардина, 2, офис 506, а также для получения доказательств.

22.10.2013г. определением об отложении дело № 96/Р-2013 было отложено до 14.11.2013 г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РосТелеКонтент», ООО «Премиум» заказными письмами с уведомлениями о вручении и заявителя по электронной почте (уведомление о вручении ООО «РосТелеКонтент» имеется в материалах дела, возврат корреспонденции ООО «Премиум» с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

14.11.2013г. на рассмотрение дела № 96/Р-2013 представители ООО «Премиум», ООО «РосТелеКонтент» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Премиум» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 96/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

14.11.2013г. определением об отложении дело № 96/Р-2013 было отложено до 13.12.2013 г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Премиум» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции ООО «Премиум» с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

13.12.2013г. на рассмотрение дела № 96/Р-2013 представитель ООО «Премиум» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Премиум» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 96/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.12.2013г. определением об отложении дело № 96/Р-2013 было отложено до 13.01.2014г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Премиум» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции ООО «Премиум» с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

13.01.2014г. на рассмотрение дела № 96/Р-2013 представитель ООО «Премиум» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Премиум» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 96/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.01.2014г. определением об отложении дело № 96/Р-2013 было отложено до 12.02.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Премиум» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции ООО «Премиум» с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

12.02.2014г. состоялось рассмотрение дела № 96/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «Премиум».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <...> направлялась реклама посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 21.06.2013г. в 18 часов 52 минуты «При заказе химчистки мягкой мебели, химчистка ковра в подарок. Заказ на сейте.» от абонента DBCLEAN.RU.

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

В нарушение данной правовой нормы ООО «Премиум» распространило рекламу посредством смс - сообщения 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Премиум» на основании договора № 141/12 от 22.05.2012г., заключенного между ООО «СМС Майл» и ООО «Премиум».

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, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать ООО «Премиум» (ИНН 4218108257, юридический адрес: 654054, г. Новокузнецк, ул. Бардина, 2, офис 506) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.

2.Выдать ООО «Премиум» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «РосТелеКонтент» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, как лицу имеющему возможность устранить нарушение законодательства о рекламе.

4.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 21 февраля 2014 года.

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

	Е.А. Клостер
Заместитель председателя Комиссии:	И.С. Акатьева
Члены Комиссии:	Ю.Е. Ромадина