

РЕШЕНИЕ

«10» декабря 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;
Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы,
Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 112/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр.1, ИНН 7705658056, далее – ООО «ОСК») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

02.06.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 1642Э от 02.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон заявителя <...> следующего содержания:

- 30.05.2014г. в 12 часов 36 минут: «Мебель на заказ. Реальные сроки. РАСКРОЙ ЛДСП, ДВЕРИ-КУПЕ. 89236303165» от абонента Mebel.

16.07.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 112/Р-2014 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 12.08.2014г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.08.2014г. на рассмотрение дела № 112/Р-2014 представитель ООО «ОСК» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 112/Р-2014 Кемеровское УФАС России не

располагало.

Определением от 12.08.2014г. рассмотрение дела № 112/Р-2014 было отложено до 10.09.2014г. на 08 часов 50 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

08.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. № 511 от 29.08.2014г.), из которых следует, что ООО «ОСК» проверило факт направления каких-либо на мобильный номер <...> и выяснило, что вышеуказанное сообщение направлялось со стороны общества с ограниченной ответственностью «Девино Телеком» (далее - ООО «Девино Телеком»). Между ООО «ОСК» и ООО «Девино Телеком» заключен договор № SMS-38/12-13 от 01.12.2013г., в соответствии с которым ООО «Девино Телеком» предоставлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» для отправки смс – сообщений своим клиентам.

ООО «ОСК» оказывает ООО «Девино Телеком» услугу по предоставлению доступа к программному обеспечению ООО «ОСК», обеспечивающему доставку смс – сообщений адресатам, и право использования программного обеспечения по его функциональному назначению. В соответствии с вышеуказанным договором, формирование и отправка смс – сообщений осуществляется самостоятельно, без согласования текстов и адресатов направляемых сообщений с ООО «ОСК». При этом ООО «Девино Телеком» обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался.

10.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ОСК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 112/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ООО «Девино Телеком», юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцьевский Вал, д. 16, стр. 6, ИНН 7715829230).

Определением от 10.09.2014г. рассмотрение дела № 112/Р-2014 было отложено на 09.10.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК», ООО «Девино Телеком» заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

30.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Девино Телеком» (исх. б/н от 26.09.2014г.), из которых следует, что распространителем вышеуказанного смс – сообщения является индивидуальный предприниматель <...> (далее по тексту – ИП <...>).

ООО «Девино Телеком» предоставляет ИП <...> техническую возможность отправки смс – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-А/013511 от 30.05.2013г. и дополнительного соглашения № 1 от 30.05.2013г. На основании данного договора и дополнительного соглашения ИП <...>

> обязан получить от абонента письменное согласие на получение смс – сообщений. Ответственность за содержание смс – сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки смс – сообщений несет ИП <...> ООО «Девино Телеком» не участвует в формировании текста смс – сообщений и списка получателей для последующей рассылки, не ведет собственную базу номеров получателей.

09.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «ОСК», ООО «Девино Телеком», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 112/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Девино Телеком») надлежащим (ИП <...>, адрес регистрации: <...>, ИНН <...>).

Определением от 09.10.2014г. рассмотрение дела № 112/Р-2014 было отложено на 07.11.2014г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России «отслеживание почтовых отправлений» с пометкой ФГУП Почта России о временном отсутствии адресата имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРИП).

31.10.2014г. в связи с производственной необходимостью дело № 112/Р-2014, в отношении ИП <...>, назначенное к рассмотрению на 07.11.2014г. в 10 часов 20 минут, было отложено до 10.12.2014г. до 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России «отслеживание почтовых отправлений» с пометкой ФГУП Почта России о временном отсутствии адресата имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРИП).

10.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2014 в отсутствие ИП <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 30.05.2014г. в 12 часов 36 минут: «Мебель на заказ. Реальные сроки. РАСКРОЙ ЛДСП, ДВЕРИ-КУПЕ. 89236303165» от абонента Mebel.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> заявитель 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 ИП <...> распространил 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 ИП <...> на основании договора № ДТ-А/013511 от 30.05.2013г. и дополнительного соглашения № 1 от 30.05.2013г., заключенных между ИП <...> и ООО «Девино Телеком».

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 ИП <...> (адрес регистрации: <...>, ИНН <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2.Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «Девино Телеком» 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 22 декабря 2014 года.

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

Заместитель Председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
------------------------------------	--------------

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

Ю.Е. Ромадина