

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 110/P-2013

03 июня 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 № 110/P-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее – ООО «ИнфоБип») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон заявителя <...> следующего содержания: «Кредит до 300 000 р без справок по 88005554224 ТКС Банк (ЗАО) Лиц 2673» от абонента Paycredit (29.07.2013г. в 16 часов 07 минут).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее - ОАО «ВымпелКом») (исх. № 305 от 07.10.2013г.), следует, что данное смс - сообщения было отправлено ООО «ИнфоБип».

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ИнфоБип» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 381637923 от 20.06.2011г., а также дополнительное соглашение № 1 от 20.06.2011г. на оказание услуги «корпоративные SMS сервисы».

В соответствии с условиями дополнительного соглашения № 1 от 20.06.2011г. абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях

распространения смс – сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

23.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 110/Р-2013 в отношении ООО «ИнфоБип» и назначено к рассмотрению на 28.11.2013г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

28.11.2013г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «ИнфоБип» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИнфоБип» Кемеровское УФАС России не располагало.

28.11.2013г. определением рассмотрение было отложено на 25.12.2013г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

25.12.2013г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «ИнфоБип» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИнфоБип» Кемеровское УФАС России не располагало.

25.12.2013г. определением рассмотрение было отложено на 24.01.2014г. в 11 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

24.01.2014г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «ИнфоБип» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИнфоБип» Кемеровское УФАС России не располагало.

24.01.2014г. определением рассмотрение было отложено на 20.02.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте

20.02.2014г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «ИнфоБип» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИнфоБип» Кемеровское УФАС России не располагало.

20.02.2014г. определением рассмотрение было отложено на 18.03.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (распечатка с сайта «Почта России отслеживание почтовых отправок» о вручении ООО «ИнфоБип» корреспонденции имеется в материалах дела).

18.03.2014г. состоялось рассмотрение дела 110/Р-2013 в отсутствие представителей сторон. Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ООО «ИнфоБип» из которых следует, что смс – сообщение на телефон заявителя <...> было отправлено Обществом с ограниченной ответственностью «СКМ Технолоджи» (далее – ООО «СКМ Технолоджи»), на основании договора оказания услуг № 2805-01 от 28.05.2013г., заключенного между ООО «ИнфоБип» (исполнитель) и ООО «СКМ

Технолоджи» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется предоставлять заказчику услуги связи в соответствии с перечнем услуг с предоставлением доступа к системе в порядке, на условиях и в объеме, согласованном сторонами.

Согласно пункту 3.2.3 договора № 2805-01 от 28.05.2013г. заказчик обязан получать от абонента, на телефон которого планируется отправка смс с информацией заказчика, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена оператору и не оставляет сомнений как безоговорочное доказательство добровольности абонента на получение смс с информацией заказчика.

Так же в материалы дела было представлено согласие от 22.06.2012г. физического лица на получение рекламы на мобильный телефон <...>, однако, указанное лицо заявителем не является.

Комиссия приняла решение рассмотрение данного дела отложить для получения дополнительных доказательств и для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ИнфоБип») надлежащим (ООО «СКМ Технолоджи», ИНН 7720749967, юридический адрес: 111524, г.Москва, ул. Электродная, д.2, стр.12-13-14; почтовый адрес: 111524, г.Москва, ул.Ф.Энгельса, д. 75, стр. 21).

18.03.2014г. определением рассмотрение было отложено на 18.04.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИнфоБип», ООО «СКМ Технолоджи» заказными письмами с уведомлениями о вручении и заявителя по электронной почте.

18.04.2014г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «СКМ Технолоджи» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СКМ Технолоджи» Кемеровское УФАС России не располагало.

18.04.2014г. определением рассмотрение было отложено на 14.05.2014г. в 13 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СКМ Технолоджи» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

14.05.2014г. на рассмотрение дела № 110/Р-2013 представитель ООО «СКМ Технолоджи» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СКМ Технолоджи» Кемеровское УФАС России не располагало.

14.05.2014г. определением рассмотрение было на 03.06.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СКМ Технолоджи» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (уведомлением о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

03.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 110/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СКМ Технолоджи» и заявителя, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу:

29.07.2013г. в 16 часов 07 минут на телефонный номер заявителя <...> поступило смс - сообщение рекламного характера следующего содержания: «Кредит до 300 000 р без справок по 88005554224 ТКС Банк (ЗАО) Лиц 2673» от абонента Paycredit (29.07.2013г. в 16 часов 07 минут).

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 распространённой 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 данном случае рекламодателем является ООО «СКМ Технолоджи» на основании договора № 2805-01 от 28.05.2013г, заключённого между ООО «ИнфоБип» и ООО «СКМ Технолоджи», согласно которому исполнитель обязуется предоставлять заказчику услуги связи в соответствии с перечнем услуг с предоставлением доступа к системе в порядке, на условиях и в объёме, согласованном сторонами.

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

Следовательно, распространение ООО «СКМ Технолоджи» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 материалы дела было представлено согласие от 22.06.2012г. физического лица на получение рекламы на мобильный телефон <...>, однако, указанное лицо заявителем не является.

Кемеровским УФАС России в адрес заявителя было направлено два запроса о предоставлении копии договора, заключённого между заявителем и ОАО «ВымпелКом», на предоставление услуг связи на абонентский номер <...>. Заявитель договор на оказание услуг связи, заключённый с ОАО «ВымпелКом», в адрес Кемеровского УФАС России не представил.

Таким образом, сделать вывод о наличии в действиях ООО «СКМ Технолоджи» нарушения требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы без согласия абонента <...> не представляется возможным.

В связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «СКМ Технолоджи», на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 110/Р-2013 в отношении ООО «СКМ Технолоджи» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

И.С. Акатьева

Ю.Е. Ромадина