

РЕШЕНИЕ

«15» июня 2015г.

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:

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков,
Даниловой М.И. -

рассмотрев дело № 22/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рошинский проезд, 8, ИНН 7724805644, далее по тексту – ООО «СМС-центр») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

20.01.2015г., 26.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления <.....> (вх. № 172э от 20.01.2015г., вх. № 227э от 26.01.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 19.01.2015г. в 18 часов 12 минут: ««Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-227-34-37 (смс – центр 8-902-370-82-99);

- 22.01.2015г. в 16 часов 36 минут: «Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-226-62-68 (смс – центр 8-902-370-82-99).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (исх. № 02/110 от 10.02.2015г.), следует, что вышеуказанные смс – сообщения были отправлены ООО «СМС-центр».

Между ЗАО «Ярославль GSM» и ООО «СМС-центр» заключен договор № 1411 от 01.08.2014г., согласно которому ООО «СМС-центр» поручает, а ЗАО «Ярославль GSM» берет на себя обязательства по передаче смс – сообщений от ООО «СМС-центр» посредством технических и программных средств ЗАО «Ярославль GSM» абонентам. Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ООО «СМС-оценка» самостоятельно и направляются программным обеспечением ООО «СМС-оценка» посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4.

По условиям вышеуказанного договора ООО «СМС-центр» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль GSM» для отправки спама. ООО «СМС-центр» обязано для отправки смс – сообщений рекламного характера получить согласие абонента на их получение.

16.02.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 22/Р-2015 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 16.03.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.03.2015г. на рассмотрение дела № 22/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.03.2015г. рассмотрение дела № 22/Р-2015 было отложено на 16.04.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. № 39-04/2015-УФАС от 10.04.2015г.), из которых следует, что вышеуказанные смс – сообщения были отправлены через клиентский доступ, предоставленный по договору оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г. обществу с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент»).

По условиям вышеуказанного договора ООО «Инкор Девелопмент» при исполнении договора обязано соблюдать требования ФЗ «О рекламе». ООО «Инкор Девелопмент» должно в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений, согласие на получение таких смс – сообщений, а также довести до сведения абонента, получающего смс – сообщения, информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от получения смс – сообщений. ООО «Инкор Девелопмент» обязуется не использовать подключение для отправки спама.

Также из письменных пояснений, представленных ООО «СМС-центр» следует, что абонентский номер <.....> внесен в стоп-лист для отправки смс – сообщений.

16.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 22/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 22/Р-2015.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-центр») надлежащим (ООО «Инкор Девелопмент», ИНН 3666177670, юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33), а также для получения доказательств.

Определением от 16.04.2015г. рассмотрение дела № 22/Р-2015 было отложено на 14.05.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент», ООО «СМС-центр» заказными письмами с уведомлением о вручении.

14.05.2015г. на рассмотрение дела № 22/Р-2015 представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент», Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2015г. рассмотрение дела № 22/Р-2015 было отложено на 15.06.2015г. в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой: «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Инкор Девелопмент» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

15.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 22/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Инкор Девелопмент».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <.....> направлялась реклама посредством смс – сообщений следующего содержания:

- 19.01.2015г. в 18 часов 12 минут: ««Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-227-34-37 (смс – центр 8-902-370-82-99);

- 22.01.2015г. в 16 часов 36 минут: «Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-226-62-68 (смс – центр 8-902-370-82-99).

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 8-902-227-34-37, 8-902-226-62-68 – ООО «Инкор Девелопмент» распространило 19.01.2015г. в 18 часов 12 минут, 22.01.2015г. в 16 часов 36 минут рекламу следующего содержания: ««Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10»; «Наличными до 40000

руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» посредством смс – сообщений 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 «Инкор Девелопмент» на основании договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г., заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Инкор Девелопмент», согласно которому ООО «Инкор Девелопмент» должно в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений согласие на получение таких смс – сообщений, а также довести до сведения абонента, получающего смс – сообщения, информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от получения смс – сообщений. ООО «Инкор Девелопмент» обязуется не использовать подключение для отправки спама.

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 «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ООО «Инкор Девелопмент» не выдавать, в связи с устранением нарушения со стороны ООО «СМС-центр».

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 15 июня 2015 года.

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

Е.А. Клостер

Заместитель председателя Комиссии:

Е.Б. Каминская

Члены Комиссии:

М.И. Данилова