

РЕШЕНИЕ

10 апреля 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 и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
	Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 10/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139-3, далее – ООО «СофтПрофи») по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

05.11.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 05.11.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя <...>.

Кемеровским УФАС России было установлено следующее:

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «СМАРТС - Уфа» (далее – ЗАО «СМАРТС – Уфа») (исх. № 10-63 б/д), следует, что данное смс – сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи» (ip – адрес 174.129.249.18).

ЗАО «СМАРТС - Уфа» производит доставку смс – сообщений и предоставляет доступ к смс – центру ряду компаний - заказчиков, одной из которых является ООО «СофтПрофи» на основании договора № 10 - 01- 196 от 12.11.2012г. ООО «СофтПрофи» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его

редактирования и заканчивая формированием списков абонентов для отправки смс – сообщений. По всем поступившим от абонентам жалобам и заявлениям на отказ от получения информации ЗАО «СМАРТС - Уфа» проводит внутреннее расследование, выявляет конкретного заказчика и направляет жалобу этому заказчику с требованием прекращения распространения смс – сообщений на номер абонента.

03.02.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 10/P-2014 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 03.03.2014г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.03.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 469 от 28.02.2014г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данного смс – сообщения. Согласно проведенному расследованию, доступ к отправке этого сообщения был предоставлен пользователю - индивидуальному предпринимателю <...> (далее – ИП <...>), учредитель федеральной службы заказа такси «Омега») по договору № ДУ 230812/01 от 23.08.2013г.

По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информационных смс - сообщений ООО «СофтПрофи» проводит внутреннее расследование, выявляет конкретного заказчика, жалоба перенаправляется этому заказчику с требованием прекращения распространения смс - сообщений на номера абонентов и требованием предоставить заверенную копию разрешения абонента на получение смс - сообщения и одновременно номер абонента добавляется в базу программного приложения для блокирования возможной попытки отправки смс - сообщений от заказчика (копия документа прилагается). Номер абонента <...> внесен в список блокировки отправки смс - сообщений через программное приложение ООО «СофтПрофи».

03.03.2014г. состоялось рассмотрение дела № 10/P-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 10/P-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим <...>.

03.03.2014г. определением об отложении дело № 10/P-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 10.04.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ИП <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта «почта России отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

31.03.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. б/н от 24.03.2014г.) из которых следует, что согласие от абонента <...> у ИП <...> отсутствует. В настоящее время смс –

рассылка на номер <...> ИП <...> не осуществляется.

10.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 10/P-2014 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

На телефонный номер заявителя <...> поступило смс – сообщение следующего содержания:

- 07.11.2013г. в 12 часов 46 минут: «Любая погода прекрасна из окна такси Омега.Тел 999-999» от абонента Pogoda (смс – центр <...>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы 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 распространённой 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 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 № ДУ 230812/01 от 23.08.2013г., заключённого между ООО «СофтПрофи» и ИП <...>.

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 ИП <...> (<...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без

согласия абонента <...>.

2. Не выдавать предписание в связи с добровольным устранением нарушения ФЗ «О рекламе».

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 апреля 2014 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:	Ю.Е. Ромадина