

РЕШЕНИЕ

«21» января 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:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков,

рассмотрев дело № 83/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (юридический адрес: <....>; фактический адрес: <....>, ИНН <....>, далее - ООО «А1 Системс») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 004072 от 02.04.2014г., вх. № 04153 от 02.04.2014г., вх. № 004456 от 08.04.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный номер <....> следующего содержания:

- 01.04.2014г. в 15 часов 15 минут «АКЦИЯ! Распродажа Натяжных потолков скидка - 20% ИДЕАЛ Т: <....>» от абонента <....> (смс – центр <....>);

- 02.04.2014г. в 18 часов 58 минут «Маша Малиновская на открытии Black Pearl Bar 4 апреля. Резерв: 660-800» от абонента <....> (смс – центр <....>);

- 08.04.2014г. в 13 часов 53 минуты: «Внимание! Кредит для жителей Кемеровской обл от 14% в год! <....>» от абонента <....> (смс – центр <....>).

12.05.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 83/Р-2014 в отношении ООО «А1 Системс» и назначено к рассмотрению на 06.06.2014г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс».

06.06.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 06.06.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено до 04.07.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.07.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.07.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено до 07.08.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.08.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.08.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено до 03.09.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.09.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.09.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено на 03.10.2014г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «А1 Системс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что номер <....> был выделен контрагенту Обществу с ограниченной ответственностью «Национальная СМС Служба» (далее по тексту – ООО «НСС») по договору № <....>. В соответствии с данным договором ООО «НСС» была предоставлена техническая возможность подключения к SMSC ООО «А1 Системс». ООО «НСС» несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования ООО «А1 Системс», а также ООО «НСС» несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений. ООО «НСС» обязуется не использовать SMSC и SME для передачи спама. ООО «НСС»

рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение смс – сообщений.

В соответствии с условиями вышеуказанного договора

ООО «А1 Системс» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи ООО «НСС» смс – сообщений.

03.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 83/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «А1 Системс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «А1 Системс») надлежащим (ООО «НСС», юридический адрес: <....>, ИНН <....>).

Определением от 03.10.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено до 27.10.2014г. в 14 часов 20 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «А1 Системс», ООО «НСС» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.10.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представители ООО «А1 Системс», ООО «НСС» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс», ООО «НСС» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.10.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено до 04.12.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было отправлено в адрес ООО «НСС» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.11.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «НСС» (исх. № 1410-57 от 24.10.2014г.), из которых следует, что ООО «НСС» не занимается самостоятельным проведением рекламных смс - рассылок. ООО «НСС» предоставляет программные и аппаратные средства своим партнерам, которые занимаются заключением договоров с конечными заказчиками смс - рассылок. Заключаемые с партнерами договора предполагают полную ответственность партнеров как за содержание, так и за легитимность проведения смс - рассылок на конкретных абонентов.

По сообщениям от 01.04.2014г. и 08.04.2014г. с номера <....> на номер <....> через систему ООО «НСС» сообщения не проходили.

Рассылку на вышеуказанный абонентский номер осуществило общество с ограниченной ответственностью «Оксюморон» (далее по тексту - ООО «Оксюморон» по договору № <....>, заключенному между ООО «НСС» и ООО «Оксюморон»).

04.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 83/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «НСС», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к

выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «НСС») надлежащим (ООО «Оксюморон», юридический адрес: <....>, ИНН <....>).

Определением от 04.12.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «НСС», ООО «Оксюморон» заказными письмами с уведомлением о вручении.

25.12.2014г. на рассмотрение дела № 83/Р-2014 представители ООО «НСС», ООО «Оксюморон» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Оксюморон» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.12.2014г. рассмотрение дела № 83/Р-2014 было отложено на 21.01.2015г. в 10 часов 40 минут (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ).

21.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 83/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Оксюморон».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 02.04.2014г. в 18 часов 58 минут «Маша Малиновская на открытии Black Pearl Bar 4 апреля. Резерв: 660-800» от абонента <....> (смс – центр <....>);

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 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 «Оксюморон» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<....>) следующего содержания:

- 02.04.2014г. в 18 часов 58 минут «Маша Малиновская на открытии Black Pearl Bar 4 апреля. Резерв: 660-800» от абонента <....> (смс – центр <....>);

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 рекламодателем является ООО «Оксюморон» на основании договора № <...>, заключенного между ООО «НСС» и ООО «Оксюморон».

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 «Оксюморон» (юридический адрес: <...>, ИНН <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.
2. Выдать ООО «Оксюморон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «НСС» 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 __ февраля 2015 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 М.И. Данилова

