

РЕШЕНИЕ

«23» января 2017г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя Председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. - заместителя руководителя
управления;
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

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

рассмотрев дело № 116/Р-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Связь» (ИНН 7718148687, ОГРН 1157746368504, КПП 771801001, дата регистрации: 21.04.2015г., юридический адрес: 107143, г. Москва, шоссе Открытое, д. 17, корп. 1, комн. 1а, далее – ООО «ТД «Связь») при распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

24.08.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 3461э от 24.08.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 23.08.2016г. в 14 часов 03 минуты: «Военная ипотека на квартиру с отделкой! 1,8 млн. руб.! Тел. +74951047864 iQ» от абонента <...> (смс – центр 8-916-896-0442).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. б/н, б/д), следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является ООО «Торговый дом «Связь».

Абонентский номер <...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 498492387 от 17.10.2013г. был зарегистрирован за ООО «КН-Телеком». Согласно соглашению о переуступке прав и обязанностей от 01.06.2016г. ООО «КН

– Телеком» передает свои права и обязанности по вышеуказанному договору ООО «ТД «Связь».

Из письменных пояснений следует, что ПАО «ВымпелКом» не осуществляет рассылку информации, не связанной с информированием абонентов об оказываемых услугах, в том числе рекламы. ПАО «ВымпелКом» обеспечивает возможность приема, передачи, хранения, доставки смс – сообщений по сетям электросвязи в соответствии с лицензией № 107509 от 28.04.2013г.

ПАО «Вымпел – Ком» не является и не может быть распространителем информации или сведений, содержащихся в смс – сообщении, поскольку выполняет техническую функцию передачи смс – сообщений, а не информации определенного содержания. ПАО «ВымпелКом» не несет ответственности за содержание смс – сообщений, не осуществляет проверку их содержания. ПАО «ВымпелКом» не имеет возможности вмешиваться в процесс передачи по сетям электросвязи смс – сообщений, передаваемых с одного номера на другой в силу охраняемой законом тайны связи.

ПАО «ВымпелКом» не формирует текст смс – сообщений, не выбирает адресатов и не инициирует совершение действий по направлению смс – сообщений конечным адресатам.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 4.1 договора об оказании услуг связи «Билайн» № 498492387 от 17.10.2013г. абонент (ООО «ТД «Связь») обязуется не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский 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.

14.10.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 116/Р-2016 в отношении ООО «ТД «Связь» и назначено к рассмотрению на 14.11.2016г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.11.2016г. на рассмотрение дела № 116/Р-2016 представитель ООО «ТД «Связь» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТД «Связь» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.11.2016г. рассмотрение дела № 116/Р-2016 было отложено на 19.12.2016г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.12.2016г. на рассмотрение дела № 116/Р-2016 представитель ООО «ТД «Связь» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТД «Связь» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.12.2016г. рассмотрение дела № 116/Р-2016 было отложено на 23.01.2017г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «ТД «Связь» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

23.01.2017г. состоялось рассмотрение дела № 116/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «ТД «Связь».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 23.08.2016г. в 14 часов 03 минуты: «Военная ипотека на квартиру с отделкой! 1,8 млн. руб.! Тел. +74951047864 iQ» от абонента <...> (смс – центр <...>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> абонент 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 абонент <...> - ООО «ТД «Связь» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Военная ипотека на квартиру с отделкой! 1,8 млн. руб.! Тел. +74951047864 iQ» (смс – центр <...>) (23.08.2016г. в 14 часов 03 минуты) 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 «ТД «Связь» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 498492387 от 17.10.2013г. В соответствии с подпунктом 4 пункта 4.1 данного договора абонент (ООО «ТД

«Связь») обязуется не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

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 «ТД «Связь» (ИНН 7718148687, ОГРН 1157746368504, КПП 771801001, дата регистрации: 21.04.2015г., юридический адрес: 107143, г. Москва, шоссе Открытое, д. 17, корп. 1, комн. 1а) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Выдать ООО «ТД «Связь» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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 25 января 2017 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Хохолкова