

РЕШЕНИЕ

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 № 102/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:

29.08.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 29.08.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон заявителя <...> следующего содержания:

- 28.08.2013г. в 13:50 «Быстро! Удобно! Доступно! Такси по городу от 100 рублей. Тел: 999-999» от абонента 999-999.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее – ОАО «ВымпелКом») следует, что данное смс - сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи».

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 476218040 от 01.01.2013г., а также дополнительное соглашение № 1 от 01.01.2013г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы».

В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс – сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

07.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 102/Р-2013 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 01.11.2013г. в 14 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

24.10.2013г. в связи с производственной необходимостью дело № 102/Р-2013, в отношении ООО «СофтПрофи», назначенное к рассмотрению на 01.11.2013г. в 14

часов 30 минут было отложено на 26.11.2013г. в 09 часов 40 минут.

05.11.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 515 от 16.10.2013г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данных смс – сообщений. Согласно проведенному расследованию доступ к отправке этого сообщения было предоставлено пользователю: omegatum: 245 – (CustomerID: 216), рабочее название «Такси Омега» 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 8-913-076-4242 внесен в список блокировки отправки смс - сообщений через программное приложение ООО «СофтПрофи».

26.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 102/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи» и заявителя, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 102/Р-2013.

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

26.11.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 102/Р-2013 было отложено до 24.12.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, ООО «СофтПрофи» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

24.12.2013г. на рассмотрение дела № 102/Р-2013 ИП <...>, и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП Забирова Е.С. о дате, времени и месте рассмотрения дела № 102/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

24.12.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 102/Р-2013 было отложено до 24.01.2014г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

24.01.2014г. на рассмотрение дела № 102/Р-2013 ИП <...> и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 102/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

24.01.2014г. определением об отложении рассмотрение дела № 102/Р-2013 было отложено до 24.02.2014г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было

направлено в адрес ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении почтовых отправок имеются в материалах дела).

18.02.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. б/н от 11.02.2014г.) из которых следует, что согласие от абонента <...> у ИП <...> отсутствует. В настоящее время смс – рассылка на номер <...> ИП <...> не осуществляется.

24.02.2014г. состоялось рассмотрение дела № 102/P-2013 в отсутствие ИП <...> и заявителя, уведомленных 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:

- 28.08.2013г. в 13:50 «Быстро! Удобно! Доступно! Такси по городу от 100 рублей. Тел: 999-999» от абонента 999-999.

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 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 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...> на основании договора № ДУ 230812/01 от 23.08.2013г., заключенного 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 <...> (ИНН 450132433652, адрес: 640027, г. Курган, бульвар Солнечный, 11 - 78) 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 05 марта 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