

РЕШЕНИЕ

«07» мая 2015 г.

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; ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Валевой К.О.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы,
	Даниловой М.И.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 2/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мостелеком» (юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, 9-1, оф. 402, ИНН 7704805621, далее по тексту – ООО «Мостелеком») 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 поступило заявление <.....> (вх. № 3409э от 17.10.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер <.....> следующего содержания:

-08.10.2014г. в 16 часов 48 минут «Нужны наличные? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97);

-16.10.2014г. в 11 часов 55 минут «Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «МТТ» (исх. № 002/007-6858 от 26.12.2014г.) следует, что вышеуказанные смс – сообщения были отправлены ООО «Мостелеком» на основании договора на оказания услуг № 26-2925 от 28.11.2012г., заключенного между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком».

13.01.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 2/Р-2015 в отношении ООО «Мостелеком» и назначено к рассмотрению на 12.02.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что номер <.....> был присвоен контрагенту индивидуальному предпринимателю <.....> (далее по тексту – ИП <.....>) по договору № 5-мтк от 26.12.2013г., заключенному между ООО «Мостелеком» и ИП <.....>.

По условиям данного договора ИП <.....> была предоставлена техническая возможность подключения к SMS ООО «Мостелеком». ИП <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений. ИП <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи спама и рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение смс – сообщений. ООО «Мостелеком» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

12.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 2/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Мостелеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 2/Р-2015.

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

Определением от 12.02.2015г. рассмотрение дела № 2/Р-2015 было отложено на 05.03.2015г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком», ИП <.....> заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.03.2015г. на рассмотрение дела № 2/Р-2015 представитель ООО «Мостелеком», ИП <.....> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.03.2015г. рассмотрение дела № 2/Р-2015 было отложено на 07.04.2015г. в 08 часов 15 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.04.2015г. на рассмотрение дела № 2/Р-2015 ИП <.....> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.04.2015г. рассмотрение дела № 2/Р-2015 было отложено на 07.05.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по адресу места жительства ИП <.....>, согласно выписке из ЕГРИП).

07.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 2/Р-2015 в отсутствие ИП <.....>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

-08.10.2014г. в 16 часов 48 минут «Нужны наличные? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97);

-16.10.2014г. в 11 часов 55 минут «Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97).

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 - сообщений без согласия абонента <.....> следующего содержания: «Нужны наличные? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97) (08.10.2014г. в 16 часов 48 минут); «Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента <.....> (смс – центр +7-958-555-99-97) (16.10.2014г. в 11 часов 55 минут).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <.....>, на основании договора №617-systl от 01.11.2013 г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ИП <.....>, в соответствии с условиями которого ИП <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений. ИП <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа, рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений.

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 ИП <.....> (ИНН <.....>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ

«О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ИП <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «А1 Системс» 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 18 мая 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
Члены Комиссии:	К.О. Валева
	М.И. Данилова