

РЕШЕНИЕ

17 декабря 2013г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. - Каминской Е.Б. -	заместителя руководителя управления; начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:	Ромадиной Ю.Е. -	ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 106/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее – ООО «СофтПрофи») (ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского 139/1, оф. 3) по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

30.07.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 29.07.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон заявителя <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России оператором связи ОАО «ВымпелКом» (исх. № 305 от 07.10.2013г.), следует, что данное смс - сообщение было отправлено оператором Обществом с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее – 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 (п. 3.7) абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс – сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

15.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 106/P-2013 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 18.11.2013г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

05.11.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 586 от 25.10.2013г.) 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 этих сообщений был предоставлен пользователю Обществу с ограниченной ответственностью «Билдинг» (далее – ООО «Билдинг»), как заказчику по договору № ДУ101212/01 от 10.12.2012г.

ООО «СофтПрофи» как Исполнитель предоставляет за плату доступ к программному приложению, используя функции которого, заказчик (ООО «Билдинг») самостоятельно осуществляет необходимые действия с смс - сообщениями начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

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».

Само ООО «СофтПрофи» никаких текстов сообщений не готовит, рассылок не производит, номеров телефонов абонентов не собирает и третьим лицам не предоставляет.

18.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 106/P-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи» и заявителя уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим (ООО «Билдинг», юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр. 9, почтовый адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12, ИНН 5904163135).

18.11.2013г. определением об отложении дело № 109/P-2013 было отложено до 17.12.2013г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ООО «Билдинг» заказными письмами с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

17.12.2013г. состоялось рассмотрение дела № 106/P-2013 в отсутствие представителя ООО «Билдинг», ООО «СофтПрофи» и заявителя уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер заявителя <...> поступили смс – сообщения следующего содержания:

- 24.06.2013г. в 11:09 «Солнце, воздух, речка, пляж – у нас дешевый километраж! Такси 22211» от абонента priedu;

- 17.07.2013г. в 15:53 «ЛЮБАЯ ПОЕЗДКА ПО ГОРОДУ ВСЕГО 100 РУБ! ТАКСИ 22211» от абонента prokachu.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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 ООО «Билдинг» распространило 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 ООО «Билдинг» на основании договора № ДУ 101212/01 от 10.12.2012г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг».

Нарушение было устранено в добровольном порядке, что следует из письменных пояснений ООО «СофтПрофи» и подтверждено документально.

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 ООО «Билдинг» (адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, 44 оф. 12, ИНН 5904163135) 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 23 декабря 2013 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