

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 109/Р-2013

12 февраля 2014г.

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;

Членов Комиссии:

Акатьевой И.С. -

ведущего специалиста-эксперта
отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции;

Ромадиной Ю.Е.-

ведущего специалиста-эксперта
отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 109/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК»), ИНН 7705658056, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул.Летниковская, д.10, стр.1, по признакам нарушения 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 (<...>).

23.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 109/Р-2013 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 14.11.2013г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

14.11.2013г. на рассмотрение дела № 109/Р-2013 представитель ООО «ОСК» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 109/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

14.11.2013г. определением об отложении дело № 109/Р-2013 было отложено до 13.12.2013 г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

10.12.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. № 330 от 06.12.2013г.) из которых следует, что ООО «ОСК» на основании договора № SMS08/0207 от 28.02.2007г., заключенного ООО «ОСК» с Обществом с ограниченной ответственностью «СКМ Технолоджи» (далее – ООО «СКМ Технолоджи»), в соответствии с которым ООО «СКМ Технолоджи» представлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» для отправки смс – сообщений своим клиентам.

13.12.2013 г. состоялось рассмотрение дела № 109/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ОСК» 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 «ОСК») надлежащим (ООО «СКМ Технолоджи»), 111524, г. Москва, ул. Электродная, д. 2, стр. 12-13-14.

13.12.2013г. определением об отложении дело № 109/Р-2013 было отложено до 13.01.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК», ООО «СКМ Технолоджи» заказными письмами с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

13.01.2014г. на рассмотрение дела № 109/Р-2013 представитель ООО «СКМ Технолоджи» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СКМ Технолоджи» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 109/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.01.2014г. определением об отложении дело № 109/Р-2013 было отложено до 12.02.2014г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК», ООО «СКМ Технолоджи» заказными письмами с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (уведомления о вручении почтовых отправлений ООО «ОСК», ООО «СКМ Технолоджи» имеются в материалах дела).

12.02.2014г. состоялось рассмотрение дела в отсутствие представителя ООО «СКМ Технолоджи» и заявителя.

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу:

01.02.2013г. в 15 часов 12 минут на телефонный номер заявителя <...> поступило смс - сообщение рекламного характера следующего содержания: «Кредит от 16%, до 5 лет, до 250 тыс. руб., по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru» от абонента ZapadnyBank.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее - ОАО «ВымпелКом»), (исх. № 305 от 07.10.2013г.), следует, что данное смс - сообщения было отправлено оператором ООО «ОСК».

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» заключен договор об оказании услуг связи

«Билайн» № 411828359 от 25.08.2013г., а также дополнительное соглашение № 010811 от 25.08.2011г. на оказание услуги «корпоративные SMS сервисы».

В соответствии с условиями дополнительного соглашения 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.

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 данном случае рекламодателем является ООО «СКМ Технолоджи» на основании договора № SMS08/0207 от 28.02.2007г., заключенного между ООО «ОСК» и ООО «СКМ Технолоджи» согласно, которому ООО «СКМ Технолоджи» 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.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Следовательно, распространение ООО «СКМ Технолоджи» рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Вместе с тем, совокупность представленных доказательств не позволяет сделать вывод о вине рекламодателя – ООО «СКМ Технолоджи» в распространении рекламы без согласия абонента.

Таким образом, сделать вывод о наличии в действиях ООО «СКМ Технолоджи» нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не представляется возможным.

В связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «Премьер», на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 109/Р-2013 в отношении ООО «СКМ Технолоджи» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

И.С. Акатьева

Ю.Е. Ромадина