

## РЕШЕНИЕ

23 января 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; начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Каминской Е.Б. -	
Членов Комиссии:	Ромадиной Ю.Е. -	ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 111/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее - ООО «СофтПрофи»), ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1 офис 3, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило поручение Аппарата Полномочного Представителя Президента Российской Федерации в Сибирском Федеральном округе о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента <...>) на получение рекламы.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «Теле 2 – Кемерово» следует, что указанное сообщение поступило с номера <...>.

Из информации, размещенной в сети интернет, следует, что номер телефона <...> принадлежит открытому акционерному обществу «ВымпелКом» (далее – ОАО «ВымпелКом»).

В адрес Кемеровского УФАС России от оператора связи Кемеровского филиала ОАО «Вымпел – Коммуникации» поступила информация о том, что смс - сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи» на основании договора № 476218040 от 01.01.2013г., заключенного между ОАО «Вымпел – Коммуникации» (оператор) и ООО «СофтПрофи» (абонент), согласно которому оператор оказывает услуги связи

«Билайн», а абонент оплачивает на условиях настоящего договора оказанные услуги связи.

29.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 111/Р-2013 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 28.11.2013г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» с уведомлениями о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «СофтПрофи» имеется в материалах дела)

28.11.2013г. на рассмотрение дела № 111/Р-2013 представитель ООО «СофтПрофи» не явился, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение о невозможности рассмотрения дела № 111/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», а также для получения дополнительных доказательств.

28.11.2013г. определением об отложении дело № 111/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.12.2013г. на 15 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «СофтПрофи» имеется в материалах дела).

12.12.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 701 от 27.11.2013г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данного смс – сообщения. Согласно проведенному расследованию доступ к отправке этого сообщения 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».

ООО «СофтПрофи» тексты сообщения не готовит, рассылку не производит, номера

телефонов абонентов не собирает и третьим лицам не предоставляет.

23.12.2013г. состоялось рассмотрение дела № 111/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного 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).

23.12.2013г. определением об отложении дело № 111/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.01.2014г. на 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» имеются в материалах дела).

23.01.2014г. состоялось рассмотрение дела № 111/Р-2013 в отсутствие представителей ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

10.09.2013г. в 15:31 на абонентский номер <...> поступила реклама в виде смс – сообщения следующего содержания: «КФК МИР предлагает займы от 1000 до 3 млн. рублей! Телефон: 67-06-73».

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на телефонный номер <...>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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Билдинг» на основании договора № ДУ101212/01 от 10.12.2012г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг».

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» (юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковая, д. 3, стр. 9, почтовый адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 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 30 января 2014 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
	Е.Б. Каминская
	Ю.Е. Ромадина
Члены Комиссии:	