РЕШЕНИЕ

05 августа 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;
	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы , недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:	Ромадиной Ю.Е. -	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 20/Р-2014, 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 части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

27.01.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение <….> (исх. № АД/587/14 от 15.01.2014г.) о рассмотрении заявления <….> (рег. номер <...> - ЭП/14 от 09.01.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя (<….>) следующего содержания:

- 05.01.2014г. в 11 часов 03 минуты «Дарим тепло и комфорт новой иномарки Дорогим клиентам! Такси 5805551» от абонента +<…> (номер смс – центра + <…>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «СМАРТС» (далее - ОАО «СМАРТС») (исх. № 1-546 от 11.02.2014г.), следует, что данное смс – сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи».

Между ОАО «СМАРТС» и ООО «СофтПрофи» заключен договор № 10-01-196 от 12.11.2012г. ОАО «СМАРТС» организовывает ООО «СофтПрофи» доступ к оборудованию смс – центра по smpp – протоколу, далее информационную смс –

рассылку осуществляет ООО «СофтПрофи» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.2 вышеуказанного договора должны дать согласие на получение информационных смс – сообщений. Согласно п. 5.4 договора № 10-01-196 от 12.11.2012г. ОАО «СМАРТС» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений.

05.03.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 20/Р-2014 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 11.04.2014г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

10.04.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 721 от 09.04.2014г.) 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: индивидуальному предпринимателю Адамяну <…> (далее – ИП Адамян <…>), по договору № ДУ 230813/01 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 +<…> внесен в список блокировки отправки смс - сообщений через программное приложение ООО «СофтПрофи».

11.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 20/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 20/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим (ИП Адамян <...>, ОГРНИП 311784735600608, адрес регистрации: 198328, г. С - Петербург, ул. Доблести, д. 28, корп. 1, кв. 186).

11.04.2014г. определением об отложении дело № 20/Р-2014 было отложено до 08.05.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП Адамяна <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.05.2014г. на рассмотрение дела № 20/Р-2014 ИП Адамян <…> не явился. Сведениями о надлежащем ИП Адамяна <…> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 20/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

08.05.2014г. определением об отложении дело № 20/Р-2014 было отложено до 06.06.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП Адамяна <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой «истек срок хранения», корреспонденция направлялась по адресу регистрации согласно выписке из ЕГРИП, имеются в материалах дела).

06.06.2014г. на рассмотрение дела № 20/Р-2014 ИП Адамян <…> не явился. Сведениями о надлежащем ИП Адамяна <…>о дате, времени и месте рассмотрения дела № 20/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

06.06.2014г. определением об отложении дело № 20/Р-2014 было отложено до 01.07.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП Адамяна <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой «истек срок хранения», корреспонденция направлялась по адресу регистрации согласно выписке из ЕГРИП, имеются в материалах дела).

01.07.2014г. на рассмотрение дела № 20/Р-2014 ИП Адамян <...> не явился. Сведениями о надлежащем ИП Адамяна <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 20/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

01.07.2014г. определением об отложении дело № 20/Р-2014 было отложено до 05.08.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП Адамяна <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой «истек срок хранения», корреспонденция направлялась по адресу регистрации согласно выписке из ЕГРИП, имеются в материалах дела).

05.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 20/Р-2014 в отсутствие ИП Адамяна <...>

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

На телефонный номер заявителя <….> поступило смс – сообщение следующего содержания:

- 05.01.2014г. в 11 часов 03 минуты «Дарим тепло и комфорт новой иномарки Дорогим клиентам! Такси 5805551» от абонента +<…> (номер смс – центра + <…>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы заявитель +7<…> 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 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 ИП Адамян <...> 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП Адамян <...> на основании договора № ДУ 230813/01 от 23.08.2013г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ИП Адамяном <...>

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 Адамяна <...> (ОГРНИП 311784735600608, адрес регистрации: 198328, г. С - Петербург, ул. Доблести, д. 28, корп. 1, кв. 186) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 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 19 августа 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