

РЕШЕНИЕ

«08» апреля 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; начальника отдела рекламы, |
| Членов Комиссии: | Каминской Е.Б.- | недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной |
| | Даниловой М.И. - | конкуренции и финансовых рынков; |

рассмотрев дело № 194/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Телеком» (юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47, ИНН 3015102378, далее по тексту – ООО «Телеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

06.11.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 3644э от 06.11.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

- 31.10.2014г. в 18 часов 09 минут: «Строительный Допуск за 1 день! Рассрочка 0% 4 Лицензии. Тендеры 88007750627» от абонента +7-902-993-37-39 (смс – центр +7-913-370-01-13).

Из информации, представленной ЗАО «Астрахань GSM» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 02-02/4258 от 18.11.2014г.) следует, что ЗАО «Астрахань GSM» самостоятельно изготовлением, распространением рекламы не занимается. ЗАО «Астрахань GSM» заключает договор с юридическими лицами по пропуску смс – трафика и в каждом договоре с контрагентом прописано, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено.

Отправку вышеуказанного смс – сообщения осуществило ООО «Телеком» на основании договора № 06-02-02/122 от 01.07.2014г. и дополнительного соглашения

№ 2 от 23.07.2014г. к данному договору, заключенных между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «Телеком». Согласно условиям вышеуказанного договора ООО «Телеком» самостоятельно обеспечивает своим клиента беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань GSM» не известен. ЗАО «Астрахань GSM» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста смс – сообщений, их редактирования и последующей отправки. В настоящее время на стороне ЗАО «Астрахань GSM», на смс – центре +7-902-370-01-13 произведена блокировка номера <.....>на получение каких-либо рассылок.

24.11.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 194/Р-2014 в отношении ООО «Телеком» и назначено к рассмотрению на 19.12.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России были направлены письменные пояснения ООО «Телеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Телеком» не является рекламораспространителем. ООО «Телеком» предоставляет программное обеспечение для рассылки смс – сообщений Обществу с ограниченной ответственностью «Прометей» (далее – ООО «Прометей») на основании договора № СМС – 3102/14 от 23.07.2014г. и правил предоставления услуг. ООО «Прометей» самостоятельно определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс – сообщения. ООО «Телеком» предоставляет только программное обеспечение для осуществления рассылки смс – сообщений и не формирует базу абонентов и текст для рассылки смс – сообщений.

19.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 194/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Телеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 194/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Телеком») надлежащим (ООО «Прометей», ИНН 3025008254, юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, 41, оф. 47).

Определением от 19.12.2014г. рассмотрение дела № 194/Р-2014 было отложено на 19.01.2015г. в 14 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Телеком», ООО «Прометей» заказными письмами с уведомлением о вручении.

19.01.2015г. на рассмотрение дела № 194/Р-2014 представители ООО «Телеком», ООО «Прометей» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Прометей» Кемеровского УФАС России не располагало.

Определением от 19.01.2015г. рассмотрение дела № 194/Р-2014 было отложено на 16.02.2015г. в 09 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Прометей» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения

ООО «Прометей» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Прометей» не является рекламодателем вышеуказанного смс-сообщения. Данное смс - сообщение было направлено ООО «СтройКомплект» по Договору № 0109/2014 от 01.09.2014г., заключенному между ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект». ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) для рассылки смс - сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс - сообщения. ООО «Прометей» по вышеуказанному договору не несет ответственность за рассылку. Всю ответственность ООО «СтройКомплект» берет на себя. ООО «Прометей» предоставляет только трафик для рассылки и не формирует базу абонентов и текст для рассылки. ООО «Прометей» не рассылает смс - сообщения.

16.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 194/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Прометей», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 194/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Прометей») надлежащим (ООО «СтройКомплект», ИНН 2320218232, юридический адрес: 354008, г. Сочи, ул. Виноградная, 2, «Б»).

Определением от 16.02.2015г. рассмотрение дела № 194/Р-2014 было отложено на 04.03.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Прометей», ООО «СтройКомплект» заказными письмами с уведомлением о вручении.

04.03.2015г. на рассмотрение дела № 194/Р-2014 представители ООО «Прометей», ООО «СтройКомплект» не явились, сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СтройКомплект» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.03.2015г. рассмотрение дела № 194/Р-2014 было отложено на 08.04.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СтройКомплект» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой: «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «СтройКомплект» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

08.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 194/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СтройКомплект».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 31.10.2014г. в 18 часов 09 минут: «Строительный Допуск за 1 день! Рассрочка 0% 4 Лицензии. Тендеры 88007750627» от абонента +7-902-993-37-39 (смс – центр +7-913-370-01-13).

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 ООО «СтройКомплект» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) (31.10.2014г. в 18 часов 09 минут) следующего содержания: «Строительный Допуск за 1 день! Рассрочка 0% 4 Лицензии. Тендеры 88007750627» от абонента +7-902-993-37-39 (смс – центр +7-913-370-01-13).

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 «СтройКомплект» на основании договора № 0109/2014 от 01.09.2014г., заключенного между ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект», согласно которому всю ответственность за отправку смс - сообщений ООО «СтройКомплект» берет на себя. ООО «Прометей» предоставляет только трафик для рассылки и не формирует базу абонентов и текст для рассылки смс - 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 ООО «СтройКомплект» (ИНН 2320218232, юридический адрес: 354008, г. Сочи, ул. Виноградная, 2, «Б») нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ООО «СтройКомплект» не выдавать в связи с устранением нарушения со стороны ЗАО «Астрахань GSM».

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 16 апреля 2015 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: | |
| | М.И. Данилова |