

РЕШЕНИЕ

«20» ноября 2015г.

г. Кемерово

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

Заместителя Председателя
Комиссии:

Ланцман Л.И. -

исполняющей обязанности
заместителя руководителя
управления;

Каминской Е.Б. -

начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 15/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС - оценка» (юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 1206, ИНН 4217100872, далее по тексту – ООО «СМС – оценка») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 3743э от 13.11.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания:

-10.11.2014г. в 13 часов 09 минут «Деньги за Ваш авто уже сегодня! 8(495)768-91-88» от абонента +79029534812 на абонентский номер <.....>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Астрахань GSM» (исх. № 02-02/87 от 16.01.2015г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ООО «СМС - оценка» на основании договора № 790270 от 23.10.2014г. и приложения № 2 к данному договору, заключенных между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «СМС - оценка».

По условиям вышеуказанного договора ЗАО «Астрахань GSM» обязано осуществить подключение ООО «СМС - оценка» к сети путем активации sim - карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному

ООО «СМС - оценка». Согласно пункту 2.11 договора ООО «СМС - оценка» несет ответственность за использование услуг связи в соответствии с условиями вышеуказанного договора. ЗАО «Астрахань GSM» не несет ответственность за текст отправляемых ООО «СМС - оценка» смс – сообщений.

В настоящее время на стороне ЗАО «Астрахань GSM» на смс – центре 8-902-370-01-12 произведена блокировка номера <.....> на получение каких-либо смс – рассылок.

10.02.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 15/Р-2015 в отношении ООО «СМС-оценка» и назначено к рассмотрению на 10.03.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-оценка» (исх. № 032 от 18.02.2015г.), из которых следует, что у ООО «СМС-оценка» создан свой сайт, на котором регистрируются все клиенты. После регистрации каждый клиент получает доступ в «Личный кабинет», зайдя в который они могут формировать тексты смс – сообщений и осуществлять рассылку по своей клиентской базе. Вход в «Личный кабинет» возможен только по индивидуальным паролю и логину, которые известны только самому клиенту. Каждый клиент осуществляет рассылку по собственной клиентской базе, которая также недоступна для ООО «СМС-оценка».

Одним из клиентов ООО «СМС-оценка» является общество с ограниченной ответственностью «КАРРБОН» (далее по тексту – ООО «КАРРБОН») по договору № 80003074526 от 31.07.2013г., которое отправило вышеуказанное смс – сообщение. По условиям договора текст смс – сообщений определяются отправителями самостоятельно и с ООО «СМС-оценка» не согласовываются. В каждом договоре предусмотрено, что клиент должен получать согласие абонентов на получение смс – сообщений, клиент самостоятельно отвечает за содержание смс – сообщений и должен соблюдать законодательство РФ «О рекламе».

10.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 15/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС-оценка», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 15/Р-2015.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-оценка») надлежащим (ООО «КАРРБОН», юридический адрес: 125167, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 37, корп. 6, оф. V, комн. 1, ИНН 7727785851).

Определением от 10.03.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 09.04.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка», ООО «КАРРБОН» заказными письмами с уведомлением о вручении.

09.04.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем

уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 09.04.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 07.05.2015г. в 08 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.05.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.05.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 04.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.06.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.06.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 02.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.07.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.07.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 27.07.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.07.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.07.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 26.08.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.08.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 26.08.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 21.09.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.09.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО

«КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.09.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 21.10.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.10.2015г. на рассмотрение дела № 15/Р-2015 законный представитель ООО «КАРРБОН» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КАРРБОН» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.10.2015г. рассмотрение дела № 15/Р-2015 было отложено на 20.11.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КАРРБОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.11.2015г. состоялось рассмотрение дела № 15/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «КАРРБОН».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

-10.11.2014г. в 13 часов 09 минут «Деньги за Ваш авто уже сегодня! 8(495)768-91-88» от абонента +79029534812

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <.....> абонент 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 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 абонент +79029534812 - ООО «КАРРБОН» распространило рекламу посредством смс - сообщения (10.11.2014г. в 13 часов 09 минут) следующего содержания: Деньги за Ваш авто уже сегодня! 8(495)768-91-88» 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 «КАРРБОН» на основании договора № 80003074526 от 31.07.2013г., заключенного с ООО «СМС-оценка», согласно которому ООО «КАРРБОН» должно получать согласие абонентов

на получение смс – сообщений, ООО «КАРБОН» самостоятельно отвечает за содержание смс – сообщений и должно соблюдать законодательство РФ «О рекламе».

Согласно информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Астрахань GSM» (исх. № 02-02/87 от 16.01.2015г.), в настоящее время на стороне ЗАО «Астрахань GSM» на смс – центре 8-902-370-01-12 произведена блокировка номера <.....> на получение каких-либо смс – рассылок.

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 «КАРБОН» (юридический адрес: 125167, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 37, корп. 6, оф. V, комн. 1, ИНН 7727785851) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента +<...>.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «КАРБОН» 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 20 ноября 2015 года.

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

	Л.И. Ланцман
Заместитель председателя Комиссии:	
	Е.Б. Каминская
Члены Комиссии:	М.И. Данилова

--	--