

РЕШЕНИЕ

«05» июня 2019г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<... заместителя руководителя управления;
>-

Членов
Комиссии:

<...начальника отдела рекламы, недобросовестной
>- конкуренции и финансовых рынков;
<...специалиста-эксперта отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 108/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257, КПП 772301001, дата присвоения ОГРН 28.01.2005, юридический адрес: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-Й, дом 20А, строение 4, подъезд 1 этаж 2 помещение 2, далее – ООО «СМС Трафик») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

14.11.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. от 14.11.2018 № 5455э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 12.11.2018 в 13 часов 58 минут посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> -<...> следующего содержания: «3 дня Фитнес+БАССЕЙН 25м с ЕЖЕМЕСЯЧНОЙ оплатой 2100р/месяц 8<...>» от абонента ZEBRA.

Из ответа Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (вх. от 10.12.2018 № 7651, далее – ПАО «МТС») следует, что вышеуказанное смс - сообщение было отправлено заказчиком рассылки – ООО «СМС Трафик» на основании договора от <...> № <...>, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «СМС Трафик».

Согласно пункту 1.2 и 2.1 договора от <...> № <...> предусмотрено, что оператор связи - ПАО «МТС» оказывает заказчику рассылки (ООО «СМС Трафик») услугу по передаче коротких текстовых сообщений от заказчика рассылки пользователям.

Согласно пункту 3.3.2 договора заказчик рассылки (ООО «СМС Трафик») обязуется осуществлять оказание своих информационно-справочных услуг только абонентам «МТС», являющимися пользователями заказчика рассылки, при этом пункт 3.3.3 договора устанавливает, что ООО «СМС Трафик» до начала оказания услуги рассылки обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение смс – сообщений путем регистрации пользователя в информационных

системах ООО «СМС Трафик».

В соответствии с пунктом 3.3.16 договора от <...> № <...> заказчик рассылки (ООО «СМС Трафик») до начала оказания услуги рассылки принимает на себя обязательство обеспечить наличие согласий пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством.

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.

19.12.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 108/Р-2018 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 05.02.2019 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой имеется в материалах дела).

21.01.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «СМС Трафик» (вх. от 21.01.2019 № 249э), из которых следует, что инициатором рассылки вышеуказанного смс - сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «Суперфит» (далее – ООО «Суперфит»). Между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и ООО «Суперфит» (заказчик) заключен договор от <...> № <...>.

Согласно пункту 2.1 договора от <...> № <...> ООО «СМС Трафик» обязуется оказывать ООО «Суперфит» услуги доступа к системе.

Под системой в силу договора от <...> № <...> понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

Пунктом 3.2.2 договора от <...> № <...> установлено, что ООО «Суперфит» обязано получить от абонента, на телефонный номер которого планируется осуществлять отправку сообщений с информацией заказчика (ООО «Суперфит»), предварительное согласие абонента.

Согласно пункту 5.3 договора от <...> № <...> ответственность за содержание отправляемых ООО «Суперфит» сообщений несет ООО «Суперфит».

05.02.2019 состоялось рассмотрение дела № 108/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате,

времени, месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ООО «Суперфит», Адрес (место нахождения) юридического лица: 143421, Московская область, г. Красногорск, село Николо-Урюпино, ул. Гагарина, дом 23, этаж 2 пом. 14, комн. 41, ОГРН: 1165024056977, Дата присвоения ОГРН: 17.08.2016, ИНН: 5024167826, КПП: 502401001).

Определением от 05.02.2019 рассмотрение дела № 108/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 20.03.2019 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «Суперфит» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

20.03.2019 на рассмотрение дела № 108/Р-2018 представитель ООО «Суперфит» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Суперфит» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.03.2019 рассмотрение дела № 108/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 06.05.2019 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Суперфит» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой имеется в материалах дела).

06.05.2019 состоялось рассмотрение дела № 108/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «Суперфит», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 06.05.2019 рассмотрение дела № 108/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 05.06.2019 в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Суперфит» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой имеется в материалах дела).

05.06.2019 состоялось рассмотрение дела № 108/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «Суперфит», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

14.11.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. от 14.11.2018 № 5455э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 12.11.2018 в 13 часов 58 минут посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> -<...> следующего содержания: «3 дня Фитнес+БАССЕЙН 25м с ЕЖЕМЕСЯЧНОЙ оплатой 2100р/месяц 8<...>» от абонента ZEBRA.

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 +79005619142 – ООО «Суперфит» распространил рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «3 дня Фитнес+БАССЕЙН 25м с ЕЖЕМЕСЯЧНОЙ оплатой 2100р/месяц 8<...>» от абонента ZEBRA (12.11.2018 в 13 часов 58 минут) без согласия абонента +7-<...>.

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

В данном случае рекламодателем является ООО «Суперфит» на основании договора от <...> № <...>.

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 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Суперфит» (Адрес (место нахождения) юридического лица: 143421, Московская область, г. Красногорск, село Николо-Урюпино, ул. Гагарина, дом 23, этаж 2 пом. 14 , комн. 41, ОГРН: 1165024056977, Дата присвоения ОГРН: 17.08.2016, ИНН: 5024167826, КПП: 502401001) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения (12.11.2018 в 13 часов 58 минут) без согласия абонента +7-<...>.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Суперфит» (Адрес (место нахождения) юридического лица: 143421, Московская область, г. Красногорск, село Николо-Урюпино, ул. Гагарина, дом 23, этаж 2 пом. 14 , комн. 41, ОГРН: 1165024056977, Дата присвоения ОГРН: 17.08.2016, ИНН: 5024167826, КПП: 502401001) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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 «07» июня 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>