

РЕШЕНИЕ

«10» июня 2015г.

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:

Даниловой М.И. - специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 40/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «БАВИЛОН» (юридический адрес: 654006, г. Новокузнецк, ул. Чайкиной, д. 14, ИНН 4217157741, ОГРН 1134217008276, далее по тексту - ООО «БАВИЛОН») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

03.02.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 338э от 03.02.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 02.02.2015г. в 14 часов 07 минут: «Кухни, шкафы-купе любой сложности. «Декорация», Тольятти 62/4 тел. 799477» от абонента 8-923-466-77-72 (смс – центр 8-923-251-00-81).

В адрес Кемеровского УФАС России поступила информация от оператора связи Сибирского филиала ОАО «МегаФон» Кузбасского регионального отделения (исх. № 5/3-01-DD-Исх-00022/15 от 19.02.2015г.) из которой следует, что вышеуказанное смс – сообщение на абонентский номер <...> было отправлено ООО «БАВИЛОН».

Согласно п. 14.11 Условий оказания услуг связи «Мегафон», являющихся неотъемлемой частью договора, абонент обязан не использовать услуги,

оказываемые оператором для проведения каких либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организации Автоматизированных центров без письменного согласования с оператором. ОАО «Мегафон» не выражало согласие на осуществление абонентом ООО «ВАВИЛОН» массовых рассылок и рекламных компаний.

В соответствии с п. 25 Правил оказания услуг подвижной связи № 328 от 25.05.2005г. оператор связи обязан оказывать абоненту те услуги подвижной связи, на оказание которых этому оператору связи выдана лицензия, а также предоставлять абоненту услуги подвижной связи в соответствии с лицензионными условиями, предусмотренными в выданной оператору связи лицензии. Согласно п. 7 вышеуказанных правил оператор связи обеспечивает абоненту возможность пользования услугами подвижной связи 24 часа в сутки, если иное не установлено законодательством РФ.

ОАО «Мегафон» не может влиять на содержание отправляемых и/или принимаемых абонентами сообщений, а лишь предоставляет услугу связи.

26.03.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 40/Р-2015 в отношении ООО «ВАВИЛОН» и назначено к рассмотрению на 17.04.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ВАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.04.2015г. на рассмотрение дела № 40/Р-2015 представитель ООО «ВАВИЛОН» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ВАВИЛОН» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.04.2015г. рассмотрение дела № 40/Р-2015 было отложено на 13.05.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ВАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.05.2015г. на рассмотрение дела № 40/Р-2015 представитель ООО «ВАВИЛОН» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ВАВИЛОН» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.05.2015г. рассмотрение дела № 40/Р-2015 было отложено на 10.06.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ВАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «истек срок хранения» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «ВАВИЛОН» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

10.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 40/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «ВАВИЛОН».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 02.02.2015г. в 14 часов 07 минут: «Кухни, шкафы-купе любой сложности. «Декорация», Тольятти 62/4 тел. 799477» от абонента 8-923-466-77-72 (смс – центр 8-923-251-00-81).

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 <...> - ООО «ВАВИЛОН» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «Кухни, шкафы-купе любой сложности. «Декорация», Тольятти 62/4 тел. 799477» (смс – центр 8-923-251-00-81) без согласия абонента (<.....>) (02.02.2015г. в 14 часов 07 минут).

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 «ВАВИЛОН» на основании договора № 21318563 от 29.01.2015г., заключенного между ОАО «Мегафон» и ООО «ВАВИЛОН», согласно которому абонент обязан не использовать услуги, оказываемые оператором для проведения каких либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организации Автоматизированных центров без письменного согласования с оператором.

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 «ВАВИЛОН» (юридический адрес: 654006, г. Новокузнецк, ул. Чайкиной, д. 14, ИНН 4217157741, ОГРН 1134217008276) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ООО «ВАВИЛОН» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ОАО «Мегафон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, как лицу имеющему возможность устранить нарушение законодательства о рекламе.

4. 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 10 июня 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Данилова