

## РЕШЕНИЕ

«25» декабря 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:

Даниловой М.И. -

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

рассмотрев дело № 139/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8, ИНН 7724805644, далее - по тексту ООО «СМС-центр»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

01.07.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 4930 от 01.07.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

- 06.06.2014г. в 13 часов 49 минут «РЕСПЕКТ 1 мая 62а ПИРАМИДА Краснокаменская 17 (березка). ДИАМАНД Ленина 46. Работаем круглосуточно. Вход по звонку тел: 89609267330. 89131268998. 89089536514» от абонента RESPEKT;

- 09.06.2014г. в 11 часов 46 минут «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT;

- 14.06.2014г. в 13 часов 02 минуты «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT;

-16.06.2014г. в 12 часов 32минуты «ПИРАМИДА! Краснокаменская 17 (кафе Березка) Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 79131268998» от абонента PIRAMIDA;

- 23.06.2014г. в 12 часов 19 минут «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT.

26.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 139/Р-2014 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 26.09.2014г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.09.2014г. на рассмотрение дела № 139/Р-2014 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 139/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 26.09.2014г. рассмотрение дела № 139/Р-2014 было отложено на 24.10.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

22.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр (исх. № 10-10/2014-УФАС от 17.10.2014г.), из которых следует, что рассылка смс – сообщений на абонентский номер <.....>осуществлялась закрытым акционерным обществом «АтомПарк Софтваре» (далее по тексту – ЗАО «АтомПарк Софтваре») через клиентский доступ, предоставленный ООО «СМС-центр» до договору № 301256 от 01.01.2014г. В действиях ООО «СМС-центр» отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе, поскольку ООО «СМС-центр» не является в данном случае рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем. Все действия по отправке и подготовку текста смс – сообщений производит ЗАО «АтомПарк Софтваре» в рамках вышеуказанного договора.

24.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 139/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-центр») надлежащим (ЗАО «АтомПарк Софтваре» юридический адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, ул. Громова, 14/6, оф. 49, ИНН 7806152259), а также для получения доказательств.

Определением от 24.10.2014г. рассмотрение дела № 139/Р-2014 было отложено на 04.12.2014г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр», ЗАО «АтомПарк Софтваре» заказными письмами с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили дополнительные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. б/н, б/д), в которых была представлена копия анкеты о согласии

на направление рекламных информационных сообщений любым способом от компании «Респект» на абонентский номер <.....> от <.....>. Также из пояснений ООО «СМС - центр» следует, что абонентский номер <.....> заблокирован для дальнейших массовых рассылок.

04.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 139/Р-2014 в отсутствие представителя ЗАО «АтомПарк Софтваре», ООО «СМС - центр».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 139/Р-2014 для получения дополнительных доказательств, в связи с тем, что <.....> не является заявителем по данному делу.

Кемеровским УФАС России в адрес ЗАО «Теле-2 Кемерово» был направлен запрос о предоставлении информации о том, на кого зарегистрирован абонентский номер <.....>.

Определением от 04.12.2014г. рассмотрение дела № 139/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. в 11 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «АтомПарк Софтваре» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила информация от ЗАО «Теле-2 Кемерово» (исх. № 1511/2 от 12.12.2014г.) о том, что в настоящее время абонентский номер <.....> не закреплен за кем-либо из абонентов. До 07.08.2014г. указанный номер был закреплен за <.....>

25.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 139/Р-2014 в отсутствие представителя ЗАО «АтомПарк Софтваре».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 06.06.2014г. в 13 часов 49 минут «РЕСПЕКТ 1 мая 62а ПИРАМИДА Краснокаменская 17 (березка). ДИАМАНД Ленина 46. Работаем круглосуточно. Вход по звонку тел: 89609267330. 89131268998. 89089536514» от абонента RESPEKT;

- 09.06.2014г. в 11 часов 46 минут «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT;

- 14.06.2014г. в 13 часов 02 минуты «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT;

- 16.06.2014г. в 12 часов 32 минуты «ПИРАМИДА! Краснокаменская 17 (кафе Березка) Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 79131268998» от абонента PIRAMIDA;

- 23.06.2014г. в 12 часов 19 минут «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT.

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 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 ЗАО «АтомПарк Софтваре» распространило рекламу посредством смс – сообщений (06.06.2014г. в 13 часов 49 минут; 09.06.2014г. в 11 часов 46 минут; 14.06.2014г. в 13 часов 02 минуты; 16.06.2014г. в 12 часов 32минуты; 23.06.2014г. в 12 часов 19 минут) 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 ЗАО «АтомПарк Софтваре» на основании договора № 301256 от 01.01.2014г., заключенного между ООО «СМС - центр» и ЗАО «АтомПарк Софтваре».

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 ЗАО «АтомПарк Софтваре» (юридический адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, ул. Громова, 14/6, оф. 49, ИНН 7806152259) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ЗАО «АтомПарк Софтваре» не выдавать, в связи с устранением нарушения ООО «СМС - центр».

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 15 января 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