

РЕШЕНИЕ

«27» мая 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; ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Валевой К.О.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы,
	Даниловой М.И.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 14/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (ИНН 7703678459, юридический адрес: 123557, г. Москва, Большой Тишинский пер., 43/20, корп. 2, далее - по тексту ООО «А1 Системс») 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. № 8171 от 17.10.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания:

- 05.10.2014г. в 06 часов 05 минут «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента +79023816417 на абонентский номер <.....> (смс – центр 8-902-370-85-81).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-59 от 20.01.2015г.) следует, что ОАО «СМАРТС» предоставило ООО «А1 Системс» возможность отправлять смс – сообщения через смс – центр ООО «СМАРТС» на основании договора № 01-02-02-262 от 29.07.2010г. По условиям данного договора ООО «А1 Системс» несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений.

В рамках предоставления услуг по вышеуказанному договору ОАО «СМАРТС» организывает ООО «А1 Системс» доступ к оборудованию смс – центра по smpp – протоколу, далее смс – рассылку осуществляет ООО «А1 Системс» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой должны дать согласие на получение информационных смс – сообщений. ОАО «СМАРТС» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

10.02.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 14/Р-2015 в отношении ООО «А1 Системс» и назначено к рассмотрению на 10.03.2015г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.03.2015г. на рассмотрение дела № 14/Р-2015 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 14/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагает.

30.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «А1 Системс» не направляет смс-сообщения Абонентам лично, так как по предварительно заключенному Договору №617-systl от 01.11.2013 г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются Абонентам указанными контрагентами.

номер <...> -902-381-64-17 был присвоен контрагенту индивидуальному предпринимателю <.....> (далее по тексту- ИП <.....>) по договору № 5-мтк от 26.12.2013 г. (далее-Договор), в рамках данного договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщения абоненту <...> (05.10.2014 г. в 06:05).

В соответствии с п. 4.1. договора контрагенту ИП <.....> была предоставлена техническая возможность подключения ИП <.....> к SMS ООО «Мостелеком».

В соответствии с 4.2. договора ИП <.....> несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п. 4.3. договора ИП <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п.4.4. договора ИП <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. ИП <.....> рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений.

В соответствии с п. 7.2. договора ООО «Мостелеком» не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, обеспечивает пропуск через SMSC SME – сообщений в их неизменном содержании

и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

09.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 14/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «А1 Системс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 14/Р-2015.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «А1 Системс») надлежащим (ИП <.....>, ИНН <.....>).

Определением от 09.04.2015г. рассмотрение дела № 14/Р-2015 было отложено на 07.05.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс», ИП <.....> заказными письмами с уведомлении о вручении.

07.05.2015г. на рассмотрение дела № 14/Р-2015 ИП <.....> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагает.

Определением от 07.05.2015г. рассмотрение дела № 14/Р-2015 было отложено на 27.05.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....>. заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по адресу места жительства ИП <.....>, согласно выписке из ЕГРИП).

27.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 14/Р-2015 в отсутствие ИП <.....>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 05.10.2014г. в 06 часов 05 минут «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента +79023816417 (смс – центр 8-902-370-85-81).

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 ИП <.....> распространил рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> (05.10.2014г. в 06 часов 05 минут) следующего содержания: «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005559116 ООО Домашние деньги» от абонента +79023816417 (смс – центр 8-902-370-85-81).

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 ИП <.....>, на основании договора №617-systl от 01.11.2013 г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ИП <.....>, в соответствии с условиями которого ИП <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений. ИП <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа, рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-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 ИП <.....> (ИНН <.....>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента 89502745861.
2. Выдать ИП <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «А1 Системс» 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 29 мая 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
------------------------------------	--------------

Заместитель председателя комиссии.

К.О. Валева

Члены Комиссии:

М.И. Данилова