

РЕШЕНИЕ

23 января 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 и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
	Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 112/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее - ООО «СофтПрофи»), ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1 офис 3, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

30.09.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила информация (исх. б/н от 25.09.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее - ОАО «ВымпелКом»), (исх. № 323 от 23.10.2013г.), следует, что данные смс - сообщения были отправлены ООО «СофтПрофи».

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 476218040 от 01.01.2013г., а также дополнительное соглашение № 1 от 01.01.2013г., согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений от ООО «СофтПрофи» к пользователям.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения № 1 от 01.01.2013г. ООО «СофтПрофи» обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс – сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких смс – сообщений.

29.10.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 112/Р-2013 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 28.11.2013г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» с уведомлениями о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «СофтПрофи» имеется в материалах дела).

28.11.2013г. на рассмотрение дела № 112/Р-2013 представитель ООО «СофтПрофи» не явился, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение о невозможности рассмотрения дела № 112/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», а также для получения дополнительных доказательств.

28.11.2013г. определением об отложении дело № 112/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.12.2013г. на 16 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «СофтПрофи» имеется в материалах дела).

04.12.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 698 от 26.11.2013г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данных смс – сообщений. Согласно проведенному расследованию доступ к отправке этих сообщений был предоставлен пользователям Обществу с ограниченной ответственностью «Билдинг» (далее – ООО «Билдинг»), как заказчикам по договору № ДУ101212/01 от 10.12.2012г. и обществу с ограниченной ответственностью «ГрандТелеком» (далее – ООО «ГрандТелеком») по договору № 270513/01 от 27.05.2013г.

ООО «СофтПрофи» как исполнитель предоставляет за плату доступ к программному приложению, используя функции которого, заказчики (ООО «Билдинг», ООО «ГрандТелеком») самостоятельно осуществляет необходимые действия с смс - сообщениями начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информационных смс - сообщений ООО «СофтПрофи» проводит внутреннее расследование, выявляет конкретного заказчика, жалоба перенаправляется этому заказчику с требованием прекращения распространения смс - сообщений на номера абонентов и требованием предоставить заверенную копию разрешения абонента на получение смс - сообщения и одновременно номер абонента добавляется в базу программного приложения для блокирования возможной попытки отправки смс - сообщений от заказчика (копия документа прилагается). Номер абонента <...> внесен в список блокировки отправки смс - сообщений через программное приложение ООО «СофтПрофи».

ООО «СофтПрофи» никаких текстов сообщений не готовит, рассылки не производит, номеров телефонов абонентов не собирает и третьим лицам не предоставляет.

ООО «Билдинг» отправило смс – сообщение следующего содержания:

- 25.09.2013г. в 08:25 «Парики, хвосты, наращивание! Кемерово, ТРК «Лапландия» Тел<...>».

ООО «ГрандТелеком» отправило смс – сообщение следующего содержания:

- 25.09.2013г. в 06:52 «В любую точку города до 5 км ВСЕГО за 80 руб. Экономь! 222280».

23.12.2013г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащими ООО «ГрандТелеком», (ИНН 7702806475, юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещение V, кабинет 18), ООО «Билдинг» (ИНН 5904163135, юридический адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12), а также для получения дополнительных доказательств.

23.12.2013г. было выделено из дела № 112/Р-2013 в отдельное производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «ГрандТелеком».

23.12.2013г. определением об отложении дело № 112/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.01.2014г. на 15 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» имеются в материалах дела).

23.01.2014г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2013 в отсутствие представителей ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг» уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

- 25.09.2013г. в 08:25 на абонентский номер <...> «Парики, хвосты, наращивание! Кемерово, ТРК «Лапландия» Тел: <...>».

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на телефонный номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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 ООО «Билдинг» распространило рекламу посредством смс - сообщения 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 ООО «Билдинг» на основании договора № ДУ101212/01 от 10.12.2012г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг».

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, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Билдинг» (юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр. 9, почтовый адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12, ИНН 5904163135) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.
2. Не выдавать предписание в связи с добровольным устранением нарушения ФЗ «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 31 января 2014 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:

Ю.Е. Ромадина