

РЕШЕНИЕ

08 августа 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:

Ромадиной Ю.Е. -

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

рассмотрев дело № 65/Р-2014, возбужденное в отношении Обществом с ограниченной ответственностью «БАВИЛОН» (далее по тексту - ООО «БАВИЛОН»; ИНН 4217157741, юридический адрес Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Лизы Чайкиной, д.14), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <....> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений.

Из заявления следует, что на абонентский номер <....> поступило смс – сообщение рекламного характера следующего содержания:

- 19.03.2014 г. В 13:21: «Цена за кв. м. 350 р.ЗАКАЖИ натяжной потолок СЕЙЧАС! <...>, 799619» от абонента Natyајnoі сервисного центра +<...>.

Из ответа Открытого акционерного общества «ВымпелКом» (далее – ОАО «ВымпелКом»), представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что смс – сообщение («Цена за кв. м. 350 р.ЗАКАЖИ натяжной потолок СЕЙЧАС! 89511799619, 799619», поступившее 19.03.2014г. в 13:21) было направлено абоненту <....> партнером – Обществом с ограниченной ответственностью «БАВИЛОН» (далее по тексту – ООО «БАВИЛОН») с помощью своего программного комплекса.

Также в материалы дела была представлена копия дополнительного соглашения №1 к Договору об оказании услуг связи «Билайн» № 513327661 от 11.03.2014г.,

заключенного между ОАО «ВымпелКом» (исполнитель) и ООО «БАВИЛОН» (заказчик), согласно которому исполнитель как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке и передаче коротких текстовых сообщений от заказчика к пользователям.

Согласно условиям Соглашения, ООО «БАВИЛОН» получило доступ к смс-платформе, посредством которого получило возможность отправки смс-сообщений через Интернет, посредством веб-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя смс у Абонента-получателя может отображаться смс-центр Билайн, имеющий номер <...> <...>.

По условиям договора Заказчику разрешалось использовать смс-центр для рассылки смс-сообщений для оказания информационно-справочных услуг, предоставляемых пользователям.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения, Заказчик обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

ОАО «ВымпелКом» не формировало текста данного смс-сообщения, не выбирало адресатов и не совершало действий по направлению смс-сообщений конечным адресатам. Распространителем рекламы является ООО «БАВИЛОН».

17.04.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 65/Р-2014 в отношении ООО «БАВИЛОН» и назначено к рассмотрению на 13.05.2014г. в 13 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «БАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.05.2014г. на рассмотрение дела № 65/Р-2014 представитель ООО «БАВИЛОН» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «БАВИЛОН» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 65/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.05.2014г. определением об отложении дело № 65/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 11.06.2014г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «БАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

11.06.2014г. на рассмотрение дела № 65/Р-2014 представитель ООО «БАВИЛОН» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «БАВИЛОН» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 65/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

11.06.2014г. определением об отложении дело № 65/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 10.07.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «БАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.07.2014г. на рассмотрение дела № 65/Р-2014 представитель ООО «БАВИЛОН» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «БАВИЛОН» о дате,

времени и месте рассмотрения дела № 65/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

10.07.2014г. определением об отложении дело № 65/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 08.08.2014г. на 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «БАВИЛОН» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ).

08.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 65/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «БАВИЛОН».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 19.03.2014 г. В 13:21: «Цена за кв. м. 350 р.ЗАКАЖИ натяжной потолок СЕЙЧАС! <...>, 799619» от абонента Natyаjnoi сервисного центра + <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <....> заявитель 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 ООО «БАВИЛОН» 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 «БАВИЛОН» на основании договора № 513327661 от 11.03.2014г. и дополнительного соглашения №1 к Договору об оказании услуг связи «Билайн», заключенного между ОАО «ВымпелКом» и ООО «БАВИЛОН».

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

2.Выдать ООО «БАВИЛОН» 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 20 августа 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