

## РЕШЕНИЕ

«02» ноября 2015г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии: Кухарской Н.Е. - руководителя управления;  
начальника отдела рекламы,  
Каминской Е.Б. - недобросовестной  
конкуренции и финансовых  
рынков;  
Членов Комиссии: Даниловой М.И. - специалиста-эксперта отдела  
рекламы, недобросовестной  
конкуренции и финансовых  
рынков,

рассмотрев дело № 199/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7715829230, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцьевский Вал, д. 16, стр.6, далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

29.10.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 3558э от 29.10.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 26.10.2014г. в 17 часов 14 минут: «Страшно низкие цены и скидки до 70% во всех обувных салонах Акцент, D.Mark и Кристи. Только до 2 ноября» от абонента Krystee (смс – центр +7-904-349-00-04) на абонентский номер <.....>.

Из информации, представленной ЗАО «РОСС» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. 1379/2 от 19.11.2014г.) следует, что 26.10.2014г. в 13 часов 14 минут рассылку смс – сообщений через смс – центр ЗАО «РОСС» осуществляло ООО «Девино Телеком», с которой заключен договор № 221/SMS-IMSI от 01.11.2013г. между ЗАО «РОСС» и ООО «Девино Телеком».

На основании вышеуказанного договора ООО «Девино Телеком» обязуется осуществлять смс – рассылку только тем абонентам ЗАО «РОСС», которые являются клиентами ООО «Девино Телеком» или их партнеров и выразили ООО «Девино Телеком» или их партнерам свое согласие на их получение в письменной форме. Всю ответственность за содержание информации в смс – сообщениях несет ООО «Девино Телеком». ЗАО «РОСС» предоставляет ООО «Девино Телеком»

техническое обеспечение и не занимается рассылкой и производством рекламных смс – сообщений.

26.11.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 199/Р-2014 в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и назначено к рассмотрению на 24.12.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.12.2014г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.12.2014г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 23.01.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. б/н от 20.01.2015г.), из которых следует, что распространителем вышеуказанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «ИНСТАМ» (далее по тексту – ООО «ИНСТАМ»). ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «ИНСТАМ» техническую возможность отправки смс – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № 221/SMS-IMSI.

На основании дополнительного соглашения к вышеуказанному договору ООО «ИНСТАМ» обязано получить от абонента письменное согласие на получение смс – сообщений. Ответственность за содержание смс – сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки смс – сообщений несет ООО «ИНСТАМ». ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не участвует в формировании текста смс – сообщений и списка получателей для последующей рассылки, не ведет собственную базу номеров получателей. ООО «ИНСТАМ» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст смс – сообщений и делает рассылку самостоятельно.

23.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 199/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 199/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») надлежащим (ООО «ИНСТАМ», ИНН 7714893793, юридический адрес: 125313, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д. 6, пом. VI, офис 1-4).

Определением от 23.01.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 17.02.2015г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «ИНСТАМ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

17.02.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законные представители ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «ИНСТАМ» не явились, защитника не направили. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.02.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 17.03.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.03.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ИНСТАМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.03.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 17.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.04.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ИНСТАМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.04.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 14.05.2015г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.05.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ИНСТАМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 15.06.2015г. в 10 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.06.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ИНСТАМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.06.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 13.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ИНСТАМ» (исх. № 14, б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (далее – ООО «Моби Сервис») на основании договора № 234 от 03.03.2014г., заключенного с ООО «ИНСТАМ». По условиям данного договора ООО «Моби Сервис» несет ответственность за нарушение законодательства о рекламе. Согласно пункту 2.4.6 договора ООО «Моби Сервис» обязуется получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка смс –

сообщения ООО «Моби Сервис», на получение абонентом смс – сообщений ООО «Моби Сервис».

13.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 199/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ИНСТАМ», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 199/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ИНСТАМ») надлежащим (ООО «Моби Сервис», ИНН 7743600307, юридический адрес: 125581, г. Москва, ул. Фестивальная, д. 14, оф. 108).

Определением от 13.07.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 13.08.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Моби Сервис», ООО «ИНСТАМ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.08.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Моби Сервис» (исх. № 24 б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «ИНТИС СМС» (далее по тексту – ООО «ИНТИС СМС») на основании договора № 201404/М от 01.04.2014г., заключенного ООО «Моби Сервис» (исполнитель) с ООО «ИНТИС СМС» (заказчик). Согласно подписанному между ООО «Моби Сервис» и ООО «ИНТИС СМС» договору, ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «ИНТИС СМС», который обязался не использовать подключение к технической базе ООО «Моби Сервис» для отправки Спам, которым согласно п.1.4 определений к договору являются сообщения рекламного характера, на получение которого Абонент согласия не давал.

ООО «Моби Сервис» представлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых ООО «ИНТИС СМС» сообщений, по которым ответственность несет ООО «ИНТИС СМС».

Также из письменных пояснений, представленных ООО «Моби Сервис» в адрес Кемеровского УФАС России следует, что номер абонента <.....> добавлен в стоп-лист, ему не направляются смс – сообщения от ООО «Моби Сервис» и ООО «ИНТИС СМС».

13.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 199/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Моби Сервис», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела № 199/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Моби Сервис») надлежащим (ООО «ИНТИС СМС», ИНН 1655212022, юридический адрес: 421001, г. Казань, ул. Пушкина 42а).

Определением от 13.08.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 09.09.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Моби Сервис», ООО «ИНТИС СМС» заказными письмами 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 юридическому адресу ООО «ИНТИС СМС» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

09.09.2015г. состоялось рассмотрение дела № 199/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ИНТИС СМС».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 09.09.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 05.10.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНТИС СМС» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.10.2015г. на рассмотрение дела № 199/Р-2014 законный представитель ООО «ИНТИС СМС» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНТИС СМС» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 199/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.10.2015г. рассмотрение дела № 199/Р-2014 было отложено на 02.11.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНТИС СМС» 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 юридическому адресу ООО «ИНТИС СМС» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

02.11.2015г. состоялось рассмотрение дела № 199/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ИНТИС СМС».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 26.10.2014г. в 17 часов 14 минут: «Страшно низкие цены и скидки до 70% во всех обувных салонах Акцент, D.Mark и Кристи. Только до 2 ноября» от абонента Krystee (смс – центр +7-904-349-00-04).

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 абонент Krystee - ООО «ИНТИС СМС» распространило рекламу (26.10.2014г. в 17 часов 14 минут) посредством смс – сообщения следующего содержания: «Страшно низкие цены и скидки до 70% во всех обувных салонах Акцент, D.Mark и Кристи. Только до 2 ноября» (смс – центр +7-904-349-00-04) 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 «ИНТИС СМС» на основании договора № 201404/М от 01.04.2014г., заключенного ООО «Моби Сервис» (исполнитель) с ООО «ИНТИС СМС» (заказчик), согласно которому, ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «ИНТИС СМС», которое обязуется не использовать подключение к технической базе ООО «Моби Сервис» для отправки Спама.

Из письменных пояснений, представленных ООО «Моби Сервис» в адрес Кемеровского УФАС России следует, что номер абонента <.....> добавлен в стоп-лист, ему не направляются смс – сообщения от ООО «Моби Сервис» и ООО «ИНТИС СМС».

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 «ИНТИС СМС» (ИНН 1655212022, юридический адрес: 421001, г. Казань, ул. Пушкина 42а) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента +7-904-961-28-36.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ИНТИС СМС» не выдавать в связи с устранением нарушения со стороны ООО «Моби Сервис».

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 02 ноября 2015 года.

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

	Н.Е. Кухарская
Председатель Комиссии:	Е.Б. Каминская
Члены Комиссии:	М.И. Данилова