

РЕШЕНИЕ

09 апреля 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; начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Каминской Е.Б. -	
Членов Комиссии:		ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Ромадиной Ю.Е. -	

рассмотрев дело № 52/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ГрандТелеком» (юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещ. V, каб. 18, далее по тексту - ООО «ГрандТелеком») 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 обращение (исх. № 1/26-8119 от 02.04.2013г.) УМВД России по г. Кемерово о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон <...> физического лица.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытого акционерного общества «СМАРТС» (далее - ОАО «СМАРТС»), следует, что смс - сообщение было отправлено ООО «ГрандТелеком» на основании договора № 10-02-04-130 от 01.02.2013г., заключенного между ОАО «СМАРТС» (исполнитель) и ООО «ГрандТелеком» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставлять услуги по созданию информационного канала с использованием комплекса исполнителя.

Согласно пунктам 3.2.2, 3.2.3, 3.2.4 данного договора заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс исполнителя для передачи смс – спама, рассылать смс – сообщения адресатам, которые дали согласие на получение

информационных смс – сообщений, осуществлять рассылку смс – сообщений в соответствии с законодательством РФ.

05.06.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в отношении ООО «ГрандТелеком» возбуждено дело № 52/Р-2013 и назначено к рассмотрению на 18.06.2013г. на 16 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением и заявителю по электронной почте.

18.06.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представитель ООО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало. Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения дела № 52/Р-2013 о невозможности рассмотрения данного дела в отсутствие представителя ООО «ГрандТелеком».

18.06.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 17.07.2013г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

17.07.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представитель ЗАО «ГрандТелеком», заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком», заявителя о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения дела № 52/Р-2013 о невозможности рассмотрения данного дела в отсутствие представителя ООО «ГрандТелеком».

17.07.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.08.2013г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

29.07.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «ГрандТелеком» (исх. №1814/61 от 26.07.2013г.) из которых следует, что ООО «ГрандТелеком» предоставляет исключительно техническую возможность формирования смс – сообщений со своего сайта с использованием сети - интернет. ООО «ГрандТелеком» не является создателем текста сообщений, не отправляет их на мобильный телефон абонента, а также не владеет какой-либо абонентской базой, по которой производится рассылка смс – сообщений. Рекламораспространителем смс - рекламы является Общество с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (далее – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг») на основании договора № 0000038 от 01.03.2013г., заключенного между ООО «ГрандТелеком» (исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (заказчик) для осуществления последним смс – рассылок в Кемеровской области.

Нарушение ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» было устранено в добровольном порядке, что следует из письменных пояснений ООО «ГрандТелеком» и подтверждено

документально.

16.08.2013г. состоялось рассмотрение дела № 52/Р-2013 в отсутствие ООО «ГрандТелеком». Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика ООО «ГрандТелеком» надлежащим ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (ИНН 5010042305, юридический адрес: 141981, г. Дубна, Московская область, ул. Правды, д. 16).

16.08.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.09.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком», ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказными письмами с уведомлениями и заявителю по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

16.09.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», заявителя о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

16.09.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 15.10.2013г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

15.10.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

15.10.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 19.11.2013г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

19.11.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

19.11.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 18.12.2013г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

18.12.2013г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представители ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

18.12.2013г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.01.2014г. на 14 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

16.01.2014г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представители ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

16.01.2014г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 14.02.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

14.02.2014г. на рассмотрение дела № 52/Р-2013 представители ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

14.02.2014г. определением об отложении дело № 52/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 13.03.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

03.03.2014г. в связи с производственной необходимостью дело № 52/Р-2013, в отношении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», назначенное к рассмотрению на 09.04.2014г. в 09 часов 00 минут, было отложено до 09.04.2014г. в 09 часов 20 минут.

09.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 52/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявителя.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

На телефонный номер заявителя <...> поступило смс – сообщение следующего содержания:

«Attention! Поездка по городу Всего 70 р до 4 км. 303070» от абонента Taxi (08.04.2013г. в 14 часов 44 минуты).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на

мобильный телефон <...> 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 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 ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора № 0000038 от 01.03.2013г., заключенного между ООО «ГрандТелеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

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 «ИТ Бизнес Консалтинг» (ИНН 5010042305, юридический адрес: 141981, г. Дубна, Московская область, ул. Правды, д. 16) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 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 18 апреля 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