

## РЕШЕНИЕ

19 марта 2014г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Акатьевой И.С. -	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 132/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (далее – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг») (ИНН 5010042305, юридический адрес: 141981, Московская область, г.Дубна, ул.Правды, 16, 2) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс - сообщений,

### УСТАНОВИЛА:

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

02.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в отношении ООО «СофтПрофи» было возбуждено дело № 83/Р-2013 и назначено к рассмотрению на 24.09.2013 на 10 часов 00 минут.

27.11.2013г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 83/Р-2013 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «СофтПрофи» вынесено решение о признании ООО «Билдинг», нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента.

Также 27.11.2013г. было принято решение о выделении из дела № 83/Р-2013 в отдельное производство дело № 132/Р-2013 в отношении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе и назначено к рассмотрению на 25.12.2013г. в 13 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением.

25.12.2013г. на рассмотрение дела № 132/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

25.12.2013г. определением рассмотрение дела № 132/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 24.01.2014г. в 13 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением.

24.01.2014г. на рассмотрение дела № 132/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Комиссия приняла решение о невозможности рассмотрения дела № 132/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

24.01.2014г. определением рассмотрение дела № 132/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 24.02.2014г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением.

24.02.2014г. на рассмотрение дела № 132/Р-2013 представитель ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

Комиссия приняла решение о невозможности рассмотрения дела № 132/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

24.02.2014г. определением рассмотрение дела № 132/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 19.03.2014г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» заказным письмом с уведомлением (возвраты почтовой корреспонденции с отметкой почты «истек срок хранения» имеются в материалах дела).

19.03.2014г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 426 от 13.09.2013г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» как исполнитель предоставляет за плату доступ к программному приложению, предоставляющее возможность заказчику самостоятельно осуществлять необходимые действия с смс – сообщениями начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонента. Указанный доступ предоставляется с целью обеспечить совместимость протоколов работы

программных приложений заказчика и оператора связи» через WEB – кабинет ООО «СофтПрофи» (сайт enterix.ru) и по стандартным протоколам обмена информацией в сети Интернет (такие как SMPP, http и другие). ООО «СофтПрофи» никаких рассылок не производит, номеров телефонов абонентов не собирает и третьим лицам не предоставляет.

Также была представлена информация о том, что на мобильный телефон <...> прекращена рассылка смс – сообщений. В подтверждение представлен снимок экрана, подтверждающий внесение телефонного номера <...> в список блокировки отправок – черный список.

Смс – сообщение: «**ВНИМАНИЕ! За 100р куда угодно – звоните нам такси свободно! т.222210**» от абонента N (31.07.2013г. в 13:48) было отправлено ООО «ГрандТелеком», как заказчиком по договору №270513/01 от 27.05.2013г., заключенному между ООО «СофтПрофи» (исполнитель) и ООО «ГрандТелеком» (заказчик), согласно которому исполнитель предоставляет заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений.

Согласно приложению № 1 к данному договору заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию исполнителя в трехдневный срок.

ООО «ГрандТелеком» в адрес Кемеровского УФАС России были представлены пояснения из которых следует, что распространителем рекламы такси посредством смс – сообщений является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора № 38 от 01.03.2013г., заключенного между ООО «ГрандТелеком» (исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги за вознаграждение, выплачиваемое заказчиком исполнителю. В соответствии с пунктом 3.2.2 данного договора заказчик обязан не отправлять через систему спам, смс – сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение смс – сообщений рекламного характера.

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.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> абонент не давал.

Следовательно, распространение ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента на мобильный телефон <...>

вступает в противоречие с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 распространителем рекламы является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

Нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» было устранено в добровольном порядке, что подтверждается представленным снимком экрана, подтверждающим внесение телефонного номера <...> в список блокировки отправок – черный список.

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, Московская область, г.Дубна, ул.Правды, 16, 2) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 31 марта 2014 года.

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

Заместитель председателя Комиссии  
Члены Комиссии

Е.А. Клостер  
Е.Б. Каминская  
И.С. Акатьева