

РЕШЕНИЕ

31 июля 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 № 43/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее – ООО «Лоджик Телеком»), ИНН 7735564052, юридический адрес: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, проезд 480б, д. 6, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

05.03.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение ФАС России (исх. № АК/5919/14 от 20.02.2014г.) о рассмотрении заявления физического лица (рег. № 6092-ЭП/14 от 22.01.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 21.01.2014г. в 19 часов 06 минут рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон заявителя <...> через смс – центр +<...> следующего содержания: «Вам 1500б! 1б=1ру*! ЭТО ШАНС. СКИДКИ ДО 70%. 585. 88005555585» от абонента gold585.ru.

Кемеровским УФАС России в адрес был направлен запрос о предоставлении информации, необходимой для рассмотрения данного заявления.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Открытым акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее – ОАО «Вымпел-Коммуникации») (исх. № 0087 от 24.03.2014г.), следует, что данное смс - сообщения было отправлено ООО «Лоджик Телеком». Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Лоджик Телеком» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012г., а также дополнительное соглашение № 010112 от 01.01.2012г., согласно которому ООО «ВымпелКом» как оператор связи приняло на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (смс-сообщений) от ООО «Лоджик Телеком» к пользователям.

Согласно условиям соглашения, ООО «Лоджик Телеком» получило доступ к Интерфейсу (платформе смс - центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки смс - сообщений через Интернет, посредством веб-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя у абонента-получателя может отображаться смс-центр Билайн, имеющий номер +<...>.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения (п.4.18), ООО «Лоджик Телеком» обязуется осуществлять отправку смс - сообщений пользователю только при наличии согласия пользователя, подтвержденного документально. В случае возникновения претензии со стороны пользователя, ООО «Лоджик Телеком» обязуется предоставить ОАО «ВымпелКом» документальное подтверждение согласия пользователя на получение смс - сообщений, отправленных ООО «Лоджик Телеком».

02.04.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в отношении ООО «Лоджик Телеком» было возбуждено дело № 43/Р-2014 и назначено к рассмотрению на 28.04.2014г. на 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Лоджик Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

21.04.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 177 от 17.04.2014г.) из которых следует, что программный комплекс ООО «Лоджик Телеком» предназначен для обработки трафика смс – сообщений, которые различные физические и юридические лица, заключающие с ООО «Лоджик Телеком» договор о сотрудничестве, направляют абонентам. Между ООО «Лоджик Телеком» и Обществом с ограниченной ответственностью «Медиапроект» (далее – ООО «Медиапроект») заключен контракт № 17089/2011-К, профильный договор № 17089/ИС и дилерское соглашение. На основании представленных данных ООО «Медиапроект» следует, что отправителем смс – сообщения является контрагент - индивидуальный предприниматель <...> (далее – ИП <...>). На основании договора № 152_АГ_13 от 10.09.2013г. заключенного между ООО «Медиапроект» и ИП <...> В настоящее время абонентский номер <...> внесен в «стоп –лист» и впредь смс –сообщения на абонентский номер <...> направляться не будут.

28.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 43/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Лоджик Телеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 43/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Лоджик Телеком») надлежащим (ИП <...>, ИНН <...>, адрес регистрации: <...>).

28.04.2014г. определением об отложении дело № 43/Р-2014 было отложено до 28.05.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении определением об отложении дело № 43/Р-2014 было отложено до 25.06.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с

уведомлением о вручении).

28.05.2014г. на рассмотрение дела № 43/Р-2014 ИП <...> не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 43/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

28.05.2014г. определением об отложении дело № 43/Р-2014 было отложено до 25.06.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта «почта России отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

25.06.2014г. на рассмотрение дела № 43/Р-2014 ИП <...> не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 43/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

25.06.2014г. определением об отложении дело № 43/Р-2014 было отложено до 31.07.2014г. в 15 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта «почта России отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

31.07.2014г. состоялось рассмотрение дела № 43/Р-2014 в отсутствие ИП Левчука.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 21.01.2014г. в 19:06 «Вам 15006! 1б=1ру*! ЭТО ШАНС. СКИДКИ ДО 70%. 585. 88005555585» от абонента gold585.ru.

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 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 ИП <...> распространил 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 рекламораспространителем является ИП <...> на основании договора, заключенного между договора № 152_АГ_13 от 10.09.2013г. заключенного между ООО «Медиапроект» и ИП <...>.

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 ИП <...> (ИНН <...>, адрес регистрации: <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с добровольным устранением нарушения.

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 14 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