

РЕШЕНИЕ

«15» июля 2015г.

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:		специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Даниловой М.И. -	

рассмотрев дело № 36/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп.37, далее - ООО «СМС Трафик») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

18.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 568э от 18.02.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 15.02.2015г. в 18 часов 55 минут: «RUSSLAVBANK (CONTACT BANK) predlagает Vam kredit 250000 rub. Platezh – 11800 rub! Uznajte podrobnosti 8-800-555-4373» от абонента RUSSLAVBANK (смс - центр 8-904-349-00-04) на абонентский номер <.....>.

Вышеуказанное смс - сообщение было отправлено ООО «СМС-Трафик» на основании заключенного между ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» и ООО «СМС - Трафик» договора № 225/SMS-IMSI от 01.11.2013г., по условиям которого ООО «СМС-

Трафик» обязуется осуществлять смс - рассылку только тем абонентам «Ростовская Сотовая Связь», которые являются клиентами ООО «СМС-Трафик» или его партнеров и выразили ООО «СМС - Трафик» или его партнерам свое согласие на получение смс - сообщений в письменной форме. Ответственность за содержание информации в смс - сообщениях несет ООО «СМС - Трафик».

18.03.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 36/Р-2015 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 15.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.04.2015г. на рассмотрение дела № 36/Р-2015 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» Кемеровское УФАС России не располагало.

05.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. № 253-15 от 30.04.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Импульс» (далее по тексту – ООО «Импульс»).

ООО «Импульс» инициировало рассылку вышеуказанного смс – сообщения на основании договора с обществом с ограниченной ответственностью «ЭЦК» (далее по тексту – ООО «ЭЦК») № 62/14 от 15.02.2014г., в рамках которого ООО «Импульс» предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществлялись на стороне ООО «Импульс». ООО «ЭЦК» не имеет возможности анализировать текстовое содержание смс – сообщений.

ООО «ЭЦК» для выполнения своих обязательств по вышеуказанному договору использует программно-аппаратный комплекс, принадлежащий ООО «СМС Трафик» в рамках договора № 03/12 от 07.03.2012г.

По условиям договора № 62/14 от 15.12.2014г., заключенного между ООО «Импульс» и ООО «ЭЦК», обязанностью ООО «Импульс» является получить от абонента, на абонентский номер которого планируется отправка смс – сообщения письменное согласие на получение таких смс – сообщений, направить на мобильный телефон абонента контактную информацию ООО «Импульс» (телефон или e-mail). Ответственность за содержание исходящих от ООО «Импульс» смс – сообщений несет ООО «Импульс». ООО «ЭЦК» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

14.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 36/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик» уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ООО «Импульс», юридический адрес: 109202, г. Москва, ул. Басовская, д. 8, оф. IV, ком. 1, ИНН 7721809369), а также для получения доказательств.

Определением от 14.05.2015г. рассмотрение дела № 36/Р-2015 было отложено на 15.06.2015г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Импульс», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении.

15.06.2015г. на рассмотрение дела № 36/Р-2015 представители ООО «Импульс», ООО «СМС Трафик» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Импульс» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.06.2015г. рассмотрение дела № 36/Р-2015 было отложено на 15.07.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Импульс» 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 «Импульс» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

15.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 36/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Импульс».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 15.02.2015г. в 18 часов 55 минут: «RUSSLAVBANK (CONTACT BANK) predlagaet Vam kredit 250000 rub. Platezh – 11800 rub! Uznaite podrobnosti 8-800-555-4373» от абонента RUSSLAVBANK (смс - центр 8-904-349-00-04).

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 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 абонент RUSSLAVBANK - ООО «Импульс» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: ««RUSSLAVBANK (CONTACT BANK) predlagaet Vam kredit 250000 rub. Platezh – 11800 rub! Uznaite podrobnosti 8-800-555-4373» без согласия абонента (<.....>) (15.02.2015г. в 18 часов 55 минут).

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 «Импульс» на

основании договора с ООО «ЭЦК» № 62/14 от 15.02.2014г., в соответствии с условиями которого, обязанностью ООО «Импульс» является получить от абонента, на абонентский номер которого планируется отправка смс – сообщения письменное согласие на получение таких смс – сообщений, направить на мобильный телефон абонента контактную информацию ООО «Импульс» (телефон или e-mail). Ответственность за содержание исходящих от ООО «Импульс» смс – сообщений несет ООО «Импульс». ООО «ЭЦК» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

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 «Импульс» (юридический адрес: 109202, г. Москва, ул. Басовская, д. 8, оф. IV, ком. 1, ИНН 7721809369) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ООО «Импульс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «СМС Трафик» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, как лицу имеющему возможность устранить нарушение законодательства о рекламе.

4. 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 17 июля 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер Е.Б. Каминская
------------------------------------	------------------------------------

Члены Комиссии:

М.И. Данилова