

РЕШЕНИЕ

«19» августа 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:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков,

рассмотрев дело № 30/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8, ИНН 7724805644, далее по тексту – ООО «СМС-центр») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

16.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 112 э от 16.01.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 14.01.2015г. в 14 часов 58 минут: «Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-227-34-15 (смс – центр 8-902-370-82-99).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (исх. № 02/110 от 10.02.2015г.), следует, что вышеуказанные смс – сообщения были отправлены ООО «СМС-центр».

Между ЗАО «Ярославль GSM» и ООО «СМС-центр» заключен договор № 1411 от 01.08.2014г., согласно которому ООО «СМС-центр» поручает, а ЗАО «Ярославль GSM» берет на себя обязательства по передаче смс – сообщений от ООО «СМС-центр» посредством технических и программных средств ЗАО «Ярославль GSM»

абонентам. Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ООО «СМС-оценка» самостоятельно и направляются программным обеспечением ООО «СМС-оценка» посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4.

По условиям вышеуказанного договора ООО «СМС-центр» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль GSM» для отправки спама. ООО «СМС-центр» обязано для отправки смс – сообщений рекламного характера получить согласие абонента на их получение.

26.02.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 30/Р-2015 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 26.03.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.03.2015г. на рассмотрение дела № 30/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 26.03.2015г. рассмотрение дела № 30/Р-2015 было отложено на 24.04.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.04.2015г. на рассмотрение дела № 30/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.04.2015г. рассмотрение дела № 30/Р-2015 было отложено на 21.05.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.05.2015г. на рассмотрение дела № 30/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.05.2015г. рассмотрение дела № 30/Р-2015 было отложено на 22.06.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.06.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. № 22-06/2015 от 09.06.2015г.), из которых следует, что ООО «СМС-центр» является смс – агрегатором и предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс – сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора о сотрудничестве.

Рассылку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент») на основании заключенного с ООО «СМС-центр» договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г.

В соответствии с условиями указанного договора, ООО «Инкор Девелопмент»

обязано не использовать подключение к сервису SMSC.RU для организации спама. Ответственность за содержание смс – сообщений и присваиваемый адрес отправителя несет ООО «Инкор Девелопмент». В рамках вышеуказанного договора обеспечивается отправка смс – сообщений через сервис SMSC.RU в их неизменном содержании и объеме. Рассылка смс – сообщений осуществляется только по базам самих клиентов. ООО «Инкор Девелопмент» самостоятельно осуществляет смс – рассылку через выделенный доступ к технической платформе.

Также из письменных пояснений ООО «СМС-центр», представленных в адрес Кемеровского УФАС России следует, что абонентский номер <...> заблокирован для массовых рассылок.

22.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 30/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-центр») надлежащим (ООО «Инкор Девелопмент», юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670).

Определением от 22.06.2015г. рассмотрение дела № 30/Р-2015 было отложено на 20.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр», ООО «Инкор Девелопмент» заказными письмами с уведомлением о вручении.

22.07.2015г. на рассмотрение дела № 30/Р-2015 представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.07.2015г. рассмотрение дела № 30/Р-2015 было отложено на 19.08.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 29.07.2015г. «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Инкор Девелопмент» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

19.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 30/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Инкор Девелопмент».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 14.01.2015г. в 14 часов 58 минут: «Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» от абонента 8-902-227-34-15 (смс – центр 8-902-370-82-99).

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 8-902-227-34-15 – ООО «Инкор Девелопмент» распространило 14.01.2015г. в 14 часов 58 минут рекламу следующего содержания: «Наличными до 40000 руб. С любой кредитной историей. т. 8(3842)65-01-10» (смс – центр 8-902-370-82-99) посредством смс – сообщений 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 «Инкор Девелопмент» на основании договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г., заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Инкор Девелопмент», согласно которому ООО «Инкор Девелопмент» должно в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений согласие на получение таких смс – сообщений, а также довести до сведения абонента, получающего смс – сообщения, информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от получения смс – сообщений. ООО «Инкор Девелопмент» обязуется не использовать подключение для отправки спама.

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 «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <.....>.

2.Предписание ООО «Инкор Девелопмент» не выдавать, в связи с устранением нарушения со стороны ООО «СМС-центр».

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 24 августа 2015 года.

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

| | |
|------------------------------------|----------------|
| Заместитель председателя Комиссии: | Е.А. Клостер |
| Члены Комиссии: | Е.Б. Каминская |
| | М.И. Данилова |