

РЕШЕНИЕ

15 августа 2013г.

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; |
| | Анкудиновой А.А. - | ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы; |
| | Акатьевой И.С. - | ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело № 40/P-2013, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества «ГрандТелеком» (далее – ЗАО «ГрандТелеком») (<...>) 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 в присутствии представителя Департамента транспорта и связи по Кемеровской области <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Администрации Кемеровской области о рассмотрении жалобы физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении нежелательной рекламы посредством СМС – сообщений на его абонентский номер.

16.04.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 40/P-2013 в отношении ЗАО «ГрандТелеком» и назначено к рассмотрению на 13.05.2013г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «ГрандТелеком» и заявителю заказными письмами с уведомлениями.

13.05.2013г. на рассмотрение дела № 40/P-2013 представитель ЗАО

«ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.05.2013г. определением об отложении дело № 40/Р-2013 было отложено до 13.06.2013 г. в 14 часов 00 минут.

13.06.2013г. на рассмотрение дела № 40/Р-2013 представители ЗАО «ГрандТелеком» и заявителя не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

13.06.2013г. определением рассмотрение дела № 40/Р-2013 было отложено до 16.07.2013г. на 09 часов 40 минут.

12.07.2013г. в адрес УФАС России по Кемеровской области поступили письменные пояснения от ЗАО «ГрандТелеком» (исх. № 7814/37 от 02.07.2013г.) из которых следует, что рекламодателем спорной 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 ЗАО «ГрандТелеком» (исполнитель) и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (заказчик) для осуществления последним СМС – рассылок в Кемеровской области.

ЗАО «ГрандТелеком» предоставляет исключительно техническую возможность формирования СМС – сообщений со своего сайта с использованием сети Интернет.

ЗАО «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.

16.07.2013г. состоялось рассмотрение дела № 40/Р-2013 в присутствии представителя Департамента транспорта и связи по Кемеровской области <...> по доверенности, представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился, надлежащем образом уведомлен.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика ЗАО «ГрандТелеком» надлежащим ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (<...>).

16.07.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 40/Р-2013 было отложено до 15.08.2013 г. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «ГрандТелеком», ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» и заявителю заказными письмами с уведомлениями.

15.08.2013г. состоялось рассмотрение дела в присутствии представителя Департамента транспорта и связи по Кемеровской области <...> по доверенности, которая поддержала заявленные ранее требования.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

07.02.2013г. в 14.42 на телефонный номер заявителя <...> поступило СМС - сообщение рекламного характера следующего содержания: «Новое такси! Посадка 30 руб., далее 10 руб. за километр. Телефон 30-30-10» от абонента taxi.

Из заявления следовало, что согласия на получение вышеуказанной рекламы заявитель не давал.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из ответа ОАО «СМАРТС» от 04.04.2013 № 1-1015 следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ЗАО «ГрандТелеком» (Заказчик), с которым у ОАО «СМАРТС» (Исполнитель) заключен договор № 01-02-1029 от 02.10.2012г. в соответствии с которым исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставлять услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса исполнителя.

В рамках предоставления услуг по договору № 01-02-1029 ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию SMS – центра по smpp-протоколу, далее информационную рассылку SMS-рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных SMS-сообщений.

В соответствии с договором оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013г., заключенным между ЗАО «ГрандТелеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» является распространителем рекламы посредством смс – сообщений.

В нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» распространяло рекламу посредством смс – сообщения без согласия абонента.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае распространителем вышеуказанного смс - сообщения является - 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» (<...>), нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента.

2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 26 августа 2013 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
А.А. Анкудинова
И.С. Акатьева