

РЕШЕНИЕ

«07» мая 2015 г.

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; ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Валевой К.О.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы,
	Даниловой М.И.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 186/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мостелеком» (юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, 9-1, ИНН 7704805621, далее по тексту – ООО «Мостелеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

09.10.2014г. 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 – сообщения следующего содержания:

-08.10.2014г. в 14 часов 16 минут: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО «ХКФ Банк» 88007008977» от абонента +7-902-381-61-28 (смс – центр +7-958-555-99-96) на абонентский номер <.....>.

Из информации, представленной ОАО «МТТ» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 002/007-5225 от 31.10.2014г.) следует, что смс – сообщение 08.10.2014г. на абонентский номер <.....> осуществило ООО «Мостелеком» на основании договора № 26-2925 от 28.11.2012г., заключенного между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком». В рамках данного договора ООО «Мостелеком» была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки смс – сообщений, который направлялись через смс – центр с номером +7-958-555-99-96.

В соответствии с условиями вышеуказанного договора ООО «Мостелеком» обязалось получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений согласие на получение таких сообщений. ОАО «МТТ» не несет ответственность за содержание исходящих смс – сообщений, рассылаемых ООО «Мостелеком» с помощью SMSC ОАО «МТТ».

19.11.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 186/Р-2014 в отношении ООО «Мостелеком» и назначено к рассмотрению на 18.12.2014г. в 09 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

18.12.2014г. на рассмотрение дела № 186/Р-2014 представитель ООО «Мостелеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мостелеком» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 186/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 18.12.2014г. рассмотрение дела № 186/Р-2014 было отложено на 16.01.2015г. на 13 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что номер <...> -958-555-99-96 был присвоен контрагенту индивидуальному предпринимателю <.....>) по договору <.....> от 26.12.2013г., заключенному между ООО «Мостелеком» и ИП <.....>.

По условиям данного договора <.....> была предоставлена техническая возможность подключения к SMS ООО «Мостелеком». <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений. <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи спама и рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение смс – сообщений. ООО «Мостелеком» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

16.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 186/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мостелеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 186/Р-2014.

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

Определением от 16.01.2015г. рассмотрение дела № 186/Р-2014 было отложено на 12.02.2015г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком», ИП <.....> заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.02.2015г. на рассмотрение дела № 186/Р-2014 представитель ООО «Мостелеком», ИП <.....> не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.02.2015г. рассмотрение дела № 186/Р-2014 было отложено на

05.03.2015г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.03.2015г. на рассмотрение дела № 186/Р-2014 ИП <.....> не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.03.2015г. рассмотрение дела № 186/Р-2014 было отложено на 08.04.2015г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.04.2015г. на рассмотрение дела № 186/Р-2014 ИП <.....> не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.04.2015г. рассмотрение дела № 186/Р-2014 было отложено на 07.05.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по адресу места жительства ИП <.....>., согласно выписке из ЕГРИП).

07.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 186/Р-2014 в отсутствие ИП <.....>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

-08.10.2014г. в 14 часов 16 минут: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО «ХКФ Банк» 88007008977» от абонента +7-902-381-61-28 (смс – центр +7-958-555-99-96).

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 <.....> (08.10.2014г. в 14 часов 16 минут) следующего содержания: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО «ХКФ Банк» 88007008977» от абонента +7-902-381-61-28 (смс – центр +7-958-555-99-96).

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 ИП <.....>., на основании договора №617-systl от 01.11.2013 г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ИП

<.....>., в соответствии с условиями которого ИП <.....> несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений. ИП <.....> обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа, рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений.

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 <.....> нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.
2. Выдать ИП <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «А1 Системс» 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 14 мая 2015 года.

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

	Е.А. Клостер
Заместитель председателя Комиссии:	К.О. Валева
Члены Комиссии:	М.И. Данилова