

## РЕШЕНИЕ

«05» октября 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;

Валевой К.О. -

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

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. –

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

рассмотрев дело № 58/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Девино Телеком» (юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 16, стр. 6, ИНН 7715829230, далее - ООО «Девино Телеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

28.04.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 1579э от 28.04.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 24.04.2015г. в 12 часов 29 минут: «С наступающим праздником друзья! Поездки от 50- руб.! Тел. 30-30-30» от абонента TaxiMix (смс – центр 8-904-349-00-04).

18.05.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 58/Р-2015 в отношении ООО «Девино Телеком» и назначено к рассмотрению на 16.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Девино Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.06.2015г. на рассмотрение дела № 58/Р-2015 представитель ООО «Девино Телеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Девино Телеком» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 58/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.06.2015г. рассмотрение дела № 58/Р-2015 было отложено на 15.07.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Девино Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.06.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Девино Телеком» (исх. б/н от 17.06.2015г.), из которых следует, что распространителем вышеуказанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «БашТелеСофт» (далее по тексту – ООО «БТС») на основании договора № ДТ-К/023760 от 24.04.2014г., заключенного с ООО «Девино Телеком», на основании которого ООО «Девино Телеком» предоставляет ООО «БТС» техническую возможность отправки смс – сообщения через программу для ЭВМ DEVINO Platform.

Согласно пункту 3.3.1 дополнительного соглашения № 1 от 24.04.2014г. к вышеуказанному договору, ООО «БТС» обязано самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке предварительно получить от подписчика, на мобильный терминал/электронный почтовый ящик которого планируется отправка сообщений, письменное согласие на получение таких сообщений. В соответствии с пунктом 3.3.3 соглашения, ООО «БТС» обязано не использовать подключение к DEVINO Platform для рассылки спам-сообщений.

15.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 58/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Девино Телеком», 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 данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Девино Телеком») надлежащим (ООО «БТС», ИНН 0278111063, юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, д. 2/1).

Определением от 15.07.2015г. рассмотрение дела № 58/Р-2015 было отложено на 13.08.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Девино Телеком», ООО «БТС» заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.08.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «БТС» (исх. № 19 от 05.08.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее по тексту – ООО «СофтПрофи») на основании договора № ДУ1009/2014 от 10.09.2014г., заключенного ООО «БТС» с ООО «СофтПрофи» на телефон заявителя <.....> через программное приложение ООО «БТС» (копия детализации прилагается).

ООО «БТС» предоставляет только доступ к программному приложению на основании договора, заключенного с ООО «СофтПрофи» (Заказчик). ООО «БТС» не является создателем (изготовителем и распространителем SMS-сообщений, никаких рассылок не производит.

Согласно пункту 3.7. вышеуказанного договора ООО «СофтПрофи» (Заказчик) обязан получить предварительное письменное согласие абонента или адресата на обработку персональных данных, получение SMS, рекламы или другой информации.

13.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 58/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «БТС», 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 данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «БТС») надлежащим (ООО «СофтПрофи», ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1, оф. 3).

Определением от 13.08.2015г. рассмотрение дела № 58/Р-2015 было отложено на 09.09.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ООО «БТС» заказными письмами с уведомлением о вручении.

09.09.2015г. на рассмотрение дела № 58/Р-2015 представитель ООО «СофтПрофи» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СофтПрофи» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 09.09.2015г. рассмотрение дела № 58/Р-2015 было отложено на 05.10.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 18.09.2015г. «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «СофтПрофи» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

05.10.2015г. состоялось рассмотрение дела № 58/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 24.04.2015г. в 12 часов 29 минут: «С наступающим праздником друзья! Поездки от 50- руб.! Тел. 30-30-30» от абонента TaxiMix (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 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 TaxiMix - ООО «СофтПрофи» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «С наступающим праздником друзья! Поездки от 50- руб.! Тел. 30-30-30» (смс – центр 8-904-349-00-04) (24.04.2015г. в 12 часов 29 минут) 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 рекламодателем является ООО «СофтПрофи». На основании договора № ДУ1009/2014 от 10.09.2014г., заключенного ООО «БТС» с ООО «СофтПрофи» на телефон заявителя <.....> через программное приложение ООО «БТС». ООО «БТС» предоставляет только доступ к программному приложению на основании договора заключенного с ООО «СофтПрофи» (Заказчик). ООО «БТС» не является создателем (изготовителем и распространителем SMS-сообщений, никаких рассылок не производит. Согласно пункту 3.7. вышеуказанного договора ООО «СофтПрофи» (Заказчик) обязан получить предварительное письменное согласие абонента или адресата на обработку персональных данных, получение SMS, рекламы или другой информации.

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 «СофтПрофи» (юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1, оф. 3, ИНН 0278138308) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>

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

3. Выдать ООО «БашТелеСофт» 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 06 октября 2015 года.

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

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