

РЕШЕНИЕ

26 июня 2014г.

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:

Ромадиной Ю.Е. -

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

рассмотрев дело № 46/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Оценка» (ИНН 4217100872, юридический адрес: 654005, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 21-404, далее – ООО «СМС Оценка») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

13.02.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение ФАС России о рассмотрении заявления физического лица (вх. 001203) о наличии признаков нарушения «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя <...> следующего содержания:

- 13.02.2014г в 12 часов 01 минуту «В ЭКОНОММИРЕ с 13 по 28 февраля СКИДКА 20% на ВСЕ и новое поступление» от +<...>(смс – центр +<...>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «Астрахань GSM» (далее - ЗАО «Астрахань GSM») (исх. № 02-02-969 от 31.03.2014г.) следует, что данное смс – сообщение было отправлено ООО «СМС Оценка». Между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «СМС Оценка» заключен договор № 06-02-02/315 от 01.09.2010г. и дополнительное соглашения № 2 от 20.12.2013г.

Согласно пункту 3.2. договора № 06-02-02/315 от 01.09.2010г. ООО «СМС Оценка» несет ответственность, за какие – либо претензии иных третьих лиц.

04.04.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 46/Р-2014 в отношении ООО «СМС Оценка» и назначено к рассмотрению на 29.04.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Оценка» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «СМС Оценка» имеется в материалах дела).

21.04.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС - Оценка» (исх. № 44 от 16.04.2014г.) из которых следует, что ООО «СМС – оценка» является компанией, которая предоставляет другим организациям и индивидуальным предпринимателям сервис по отправке различного рода смс – сообщений. У ООО «СМС – оценка» создан свой сайт, на котором регистрируются все клиенты. После регистрации каждый клиент получает доступ в «личный кабинет», зайдя в который они могут формировать тексты смс – сообщений и осуществлять рассылку по своей клиентской базе. Вход в «личный кабинет» возможен только по индивидуальному паролю и логину, которые известны только самому клиенту. Каждый клиент осуществляет смс – рассылку по собственной клиентской базе, которая также недоступна для ООО «СМС – оценка». В каждом договоре с клиентом предусмотрены условия о том, что клиент должен в обязательном порядке получить предварительное согласие абонентов на получение смс – сообщений, а также любым доступным способ довести до сведения получателя смс – сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат сообщения может отказаться от дальнейшего получения рассылки смс - сообщений. В договоре также предусмотрено, что клиент самостоятельно отвечает за содержание смс – сообщения, и должен соблюдать законодательство о рекламе при рассылке смс – сообщений. Одним из клиентов ООО «СМС – Оценка» является Общество с ограниченной ответственностью «БИС» (далее – ООО «БИС») по договору № 80003015340 от 20.05.2010г. ООО «БИС» отправило сообщение, в отношении которого возбуждено производство по делу № 46/Р-2014.

29.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 46/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СМС - Оценка», уведомленного надлежащим образом.

29.04.2014г. определением об отложении дело № 46/Р-2014 было отложено до 29.05.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС - Оценка», ООО «БИС» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «БИС» от 15.05.2014г. имеется в материалах дела, уведомление о вручении почтового отправления ООО «СМС - Оценка» от 14.05.2014г. имеется в материалах дела).

22.05.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «БИС» (исх. б/н от 21.05.2014г.) из которых следует, что ООО «БИС» предоставляет другим организациям и индивидуальным предпринимателям сервис по отправке различного рода смс - сообщений. Рассылку смс - сообщений для ООО «БИС» производит ООО «СМС - Оценка». У ООО «БИС» создан свой сайт, на котором регистрируются все клиенты. После регистрации каждый клиент получает доступ в «личный кабинет», зайдя в который они могут формировать тексты смс – сообщений и осуществлять рассылку по своей клиентской базе. Вход

в «личный кабинет» возможен только самому клиенту. Каждый клиент осуществляет рассылку по собственной клиентской базе, которая также недоступна для ООО «БИС». В каждом договоре между ООО «БИС» и клиентом предусмотрены условия о том, что клиент должен в обязательном порядке получить предварительное согласие абонента на получение смс – сообщений, а также любым способом довести до сведения получателя смс – сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат смс – сообщения может отказаться от дальнейшего получения смс – сообщений. В каком формате будет получено согласие, каждый клиент определяет для себя сам. В договоре также предусмотрено, что клиент самостоятельно отвечает за содержание смс - сообщений и должен соблюдать ФЗ «О рекламе». Одним из клиентов ООО «БИС» является общество с ограниченной ответственностью «Эконом мир» (далее – ООО «Эконом мир») на основании договора № 80002841435/1 от 10.01.2013г. ООО «Эконом мир» отправило вышеуказанное смс - сообщение из своего личного кабинета на абонентский номер <...>.

29.05.2014г. состоялось рассмотрение дела № 46/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «БИС», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «БИС») надлежащим (ООО «Эконом мир»), ИНН4220037370, юридический адрес: 654027, г. Новокузнецк, пр-т Курако, д. 49, корп. 2) согласно договору № 80002841435/1 от 10.01.2013г., заключенному между ООО «БИС» и ООО «Эконом мир».

29.05.2014г. определением об отложении дело № 46/Р-2014 было отложено до 26.06.2014г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС - Оценка», ООО «БИС», ООО «Эконом мир» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ООО «Эконом мир» имеется в материалах дела).

25.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Эконом мир» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что у ООО «Эконом мир» есть собственная клиентская база, которая была получена путем анкетирования в торговых залах ООО «Эконом мир». В анкетах среди других вопросов был вопрос о согласии получать смс - сообщения по телефону о проходящих в магазинах ООО «Эконом мир» акциях и распродажах. Все анкеты, в которых был дан положительный ответ обрабатывались и сохранялись в электронную базу данных для рассылки смс - сообщений. Сотрудниками ООО «Эконом мир» была проведена проверка базы данных клиентов. Анкета абонента <...> с согласием на получение смс-сообщений отсутствует.

26.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 46/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Эконом мир».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 13.02.2014г в 12 часов 01 минуту «В ЭКОНОММИРЕ с 13 по 28 февраля СКИДКА 20% на ВСЕ и новое поступление» от +<...> (смс – центр +<...>).

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> заявитель 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 ООО «Эконом мир» распространило рекламу посредством смс - сообщения 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 «Эконом мир», на основании договора № 80002841435/1 от 10.01.2013г., заключенного между ООО «БИС» и ООО «Эконом мир».

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 «Эконом мир» (ИНН 4220037370, юридический адрес: 654000, г. Новокузнецк, пр-т. Курако, 49 корп.2) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

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

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 02 июля 2014 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
	Ю.Е. Ромадина