

РЕШЕНИЕ

«29» апреля 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; начальника отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы,
	Даниловой М.И.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 177/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Телеком» (юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47, ИНН 3015102378, далее по тексту – ООО «Телеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

03.09.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление (вх. № 2760э от 03.09.2014г.) <.....> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

- 02.09.2014г. в 10 часов 00 минут: «Открыть – ООО – дешево! Допуск – СРО за 1 день – Лицензии – Адвокаты <.....>» от абонента <.....> (смс – центр +7-902-370-05-08).

Из информации, представленной ЗАО «Пенза GSM» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 01-1042 от 29.10.2014г.) следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено ООО «Телеком». Между ЗАО «Пенза GSM» и ООО «Телеком» заключен договор № 18-05-125 от 07.07.2014г. В соответствии с условиями данного договора ЗАО «Пенза GSM» обязуется предоставлять услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых ООО «Телеком» для отправки смс – сообщений в протоколы сетей подвижной связи. СМСЦ ООО

«Телеком» представляет собой программно-аппаратный комплекс, производящий посредством действий его пользователя действия по формированию текстов смс – сообщений и адресных листов с указанием телефонных номеров их доставки. В соответствии с условиями вышеуказанного договора ООО «Телеком» обязано получить предварительное письменное согласие абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс – сообщений.

06.11.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 177/Р-2014 в отношении ООО «Телеком» и назначено к рассмотрению на 12.12.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.12.2014г. на рассмотрение дела № 177/Р-2014 представитель ООО «Телеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Телеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.12.2014г. рассмотрение дела № 177/Р-2014 было отложено на 16.01.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России были направлены письменные пояснения ООО «Телеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Телеком» не является рекламодателем. ООО «Телеком» предоставляет программное обеспечение для рассылки смс – сообщений Обществу с ограниченной ответственностью «Прометей» (далее – ООО «Прометей») на основании договора № СМС – 3102/14 от 23.07.2014г. и правил предоставления услуг. Согласно пункту 6 правил предоставления услуг заказчик (ООО «Прометей») обязуется использовать услугу в соответствии с нормами ФЗ «О рекламе» и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено оператору в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на ее получение.

16.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 177/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Телеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Телеком») надлежащим (ООО «Прометей», ИНН 3025008254, юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, 41, оф. 47).

Определением от 16.01.2015г. рассмотрение дела № 177/Р-2014 было отложено на 16.02.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Телеком», ООО «Прометей» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.02.2015 г. на рассмотрение дела № 177/Р-2014 представитель ООО «Прометей» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Прометей» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/Р-2014 Кемеровское УФАС России не

располагало.

Определением от 16.02.2015г. рассмотрение дела № 177/Р-2014 было отложено на 03.03.2015г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес, ООО «Прометей» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Прометей» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Прометей» не является рекламодателем вышеуказанного смс-сообщения. Данное смс-сообщение было направлено ООО «СтройКомплект» по договору № 0109/2014 от 01.09.2014г., заключенному между ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект». ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) для рассылки смс-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются смс-сообщения. ООО «Прометей» по вышеуказанному договору не несет ответственность за рассылку. Всю ответственность ООО «СтройКомплект» берет на себя. ООО «Прометей» предоставляет только трафик для рассылки и не формирует базу абонентов и текст для рассылки. ООО «Прометей» не осуществляет рассылку смс - сообщения.

03.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 177Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Прометей», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Прометей») надлежащим (ООО «СтройКомплект», ИНН 2320218232, юридический адрес: 354008, г. Сочи, ул. Виноградная, 2, «Б»).

Определением от 03.03.2015г. рассмотрение дела № 177/Р-2014 было отложено на 02.04.2015г. в 08 часов 45 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СтройКомплект», ООО «Прометей» заказными письмами с уведомлением о вручении.

02.04.2015 г. на рассмотрение дела № 177/Р-2014 представитель ООО «СтройКомплект» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СтройКомплект» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.04.2015г. рассмотрение дела № 177/Р-2014 было отложено на 29.04.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СтройКомплект» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «СтройКомплект» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

29.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 177/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СтройКомплект».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <.....> направлялась реклама посредством смс -

сообщения следующего содержания:

- 02.09.2014г. в 10 часов 00 минут: «Открыть – ООО – дешево! Допуск – СРО за 1 день – Лицензии – Адвокаты <.....>» от абонента <.....> (смс – центр +7-902-370-05-08).

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 «СтройКомплект» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> (02.09.2014г. в 10 часов 00 минут) следующего содержания: «Открыть – ООО – дешево! Допуск – СРО за 1 день – Лицензии – Адвокаты <.....>» от абонента <.....> (смс – центр +7-902-370-05-08).

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 «СтройКомплект», на основании договора № 0109/2014 от 01.09.2014г., заключенного между ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект». ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) для рассылки смс – сообщений. ООО «СтройКомплект» самостоятельно определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс – сообщения. Всю ответственность за рассылку смс – сообщений берет на себя ООО «СтройКомплект» по вышеуказанному договору.

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 «СтройКомплект» (ИНН 2320218232, юридический адрес: 354008, г. Сочи, ул. Виноградная, 2 «Б») нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ООО «СтройКомплект» предписание о прекращении нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Прометей» 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 29 апреля 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