

## РЕШЕНИЕ

09 января 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 и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Ромадиной Ю.Е. -	

рассмотрев дело № 88/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бизнес СМС КД» (далее - ООО «Бизнес СМС КД»), ИНН 0276147762, юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17 В, оф. 46, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту- ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

23.07.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 23.07.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России оператором связи открытым акционерным обществом «СМАРТС» (далее – ОАО «СМАРТС»), (исх. 1-2083 от 28.08.2013г.), следует, что данные смс - сообщения были отправлены оператором ООО «Бизнес СМС КД», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 10-08-86 от 24.04.2013г. ОАО «СМАРТС» организывает ООО «Бизнес СМС КД» доступ к оборудованию смс – центра по smpp – протоколу, далее информационную смс – рассылку осуществляет ООО «Бизнес СМС КД» 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 смс – сообщений. ОАО «СМАРТС» согласно п. 5.4 вышеуказанного договора не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений.

10.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 88/Р-2013 в отношении ООО «Бизнес СМС КД» и назначено к рассмотрению на 09.10.2013г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела ООО «Бизнес СМС КД» имеется в материалах дела ).

09.10.2013г. на рассмотрение дела № 88/Р-2013 представитель ООО «Бизнес СМС КД» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 88/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

09.10.2013г. определением об отложении дело № 88/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 28.10.2013г. на 13 часов 15 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела ООО «Бизнес СМС КД» имеется в материалах дела ).

25.10.2013г. в связи с производственной необходимостью дело № 88/Р-2013 в отношении ООО «Бизнес СМС КД» назначенное к рассмотрению на 28.10.2013г. в 13 часов 15 минут было перенесено на 15.11.2013г. в 15 часов 00 минут.

15.11.2013г. на рассмотрение дела № 88/Р-2013 представитель ООО «Бизнес СМС КД» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 88/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

15.11.2013г. определением об отложении дело № 88/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 12.12.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела ООО «Бизнес СМС КД» имеется в материалах дела).

12.12.2013г. на рассмотрение дела № 88/Р-2013 представитель ООО «Бизнес СМС КД» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 88/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

12.12.2013г. определением об отложении дело № 88/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 09.01.2014г. на 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела ООО «Бизнес СМС КД» имеется в материалах дела).

09.01.2014г. состоялось рассмотрение дела № 88/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «Бизнес СМС КД» и заявителя.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер заявителя (<...>) 23.05.2013г. в 16 часов 30 минут и 18.07.2013г. в 13 часов 36 минут поступили следующие смс – сообщения:

- «ВНИМАНИЕ» За 100 р. куда угодно – звоните нам такси свободно! Т. 222210» от абонента Tebe;

- «ЛЮБАЯ ПОЕЗДКА ПО ГОРОДУ ВСЕГО 100 РУБ! ТАКСИ 222211» от абонента Loviskidki.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> 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.

В нарушение данной правовой нормы ООО «Бизнес СМС КД» 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Бизнес СМС КД» на основании договора № 10-08-86 от 24.04.2013г., заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «Бизнес СМС КД».

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 «Бизнес СМС КД» (ИНН 0276147762, юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17 В, оф. 46) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.

2. Выдать ООО «Бизнес СМС КД» (ИНН 0276147762, юридический адрес: 450099, г. Уфа, ул. Маршала Жукова, д. 17 В, оф. 46) 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 21 января 2014 года.

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

	Е.А. Клостер
Заместитель председателя Комиссии:	Е.Б. Каминская
Члены Комиссии:	Ю.Е. Ромадина