

## РЕШЕНИЕ

«25» августа 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;  
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. - специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 46/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8, ИНН 7724805644, ОГРН 1117746756489, далее по тексту – ООО «СМС-центр») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

17.03.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление (вх. № 966э от 18.03.2015г.) <.....> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 16.03.2015г. в 16 часов 25 минут: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. тел 8(3843)204540» от абонента 8-902-227-39-47 (смс – центр 8-902-370-82-99).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 02/352 от 31.03.2015г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ООО «СМС-центр».

Между ЗАО «Ярославль -GSM» и ООО «СМС-центр» заключен договор № 1411 от 01.08.2014г., согласно которому ООО «СМС-центр» поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» берет на себя обязательства по передаче смс – сообщений от ООО «СМС-

центр» посредством технических и программных средств ЗАО «Ярославль-GSM» абонентам. Также, по условиям вышеуказанного договора ООО «СМС-центр» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама.

07.04.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 46/Р-2015 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 05.05.2015г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.05.2015г. на рассмотрение дела № 46/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.05.2015г. рассмотрение дела № 46/Р-2015 было отложено на 03.06.2015г. на 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.06.2015г. на рассмотрение дела № 46/Р-2015 представитель ООО «СМС-центр» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-центр» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.06.2015г. рассмотрение дела № 46/Р-2015 было отложено на 01.07.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении.

18.06.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. № 30-06/2015 от 15.06.2015г.), из которых следует, что ООО «СМС-центр» является смс – агрегатором, предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс – сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU.

Вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент») на основании договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г., заключенного с ООО «СМС-центр». Обязательным условием данного договора является пункт о запрете использования сервиса SMSC.RU для организации спама (пункт 3.2.5 указанного договора). Ответственность за содержание смс – сообщений и присваиваемый адрес отправителя несет ООО «Инкор Девелопмент».

Также из письменных пояснений ООО «СМС-центр» следует, что номер <.....> внесен в стоп-лист.

01.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 46/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», 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 «СМС-центр») надлежащим (ООО «Инкор

Девелопмент», юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670).

Определением от 01.07.2015г. рассмотрение дела № 46/Р-2015 было отложено на 27.07.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент», ООО «СМС-центр» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.07.2015г. на рассмотрение дела № 46/Р-2015 представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.07.2015г. рассмотрение дела № 46/Р-2015 было отложено на 25.08.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 11.08.2015г. «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Инкор Девелопмент» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

25.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 46/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Инкор Девелопмент».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 16.03.2015г. в 16 часов 25 минут: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. тел 8(3843)204540» от абонента 8-902-227-39-47 (смс – центр 8-902-370-82-99).

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 8-902-227-39-47 – ООО «Инкор Девелопмент» распространило 16.03.2015г. в 16 часов 25 минут рекламу следующего содержания: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. тел 8(3843)204540» (смс – центр 8-902-370-82-99) посредством смс – сообщений 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 «Инкор Девелопмент»

на основании договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г., заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Инкор Девелопмент», согласно которому ООО «Инкор Девелопмент» должно в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений согласие на получение таких смс – сообщений, а также довести до сведения абонента, получающего смс – сообщения, информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от получения смс – сообщений. ООО «Инкор Девелопмент» обязуется не использовать подключение для отправки спама.

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 «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ООО «Инкор Девелопмент» не выдавать, в связи с устранением нарушения со стороны ООО «СМС-центр».

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 28 августа 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