

РЕШЕНИЕ

21 ноября 2013г.

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 № 94/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее – ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), ИНН 7715829230, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д.16, стр.6; почтовый адрес: 127018, г. Москва, ОПС №18, а/я 134, по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Кемеровским филиалом открытого акционерного общества «ВымпелКом» (далее – ОАО «ВымпелКом»), следует, что вышеуказанные смс - сообщения были отправлены обществом с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее – ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») на основании договора № 429838801 от 18.01.2012г. об оказании услуг связи, заключенного между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», дополнительного соглашения № 010112 от 18.01.2012г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы».

23.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 94/Р-2013 в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и назначено к рассмотрению на 21.10.2013г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было

направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителя по электронной почте.

07.10.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. № 511 от 04.10.2013г.), из которых следует, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки смс – сообщений через программу «Devino Platform» ОАО «Глория Джинс» на основании договора № ДТ – П/012549 от 05.12.2011г.

На основании пункта 3.3.1. дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ – П/012549 от 05.12.2011г., заказчик, в данном случае ОАО «Глория Джинс», обязан соблюдать требования ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 3.3.2. дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ – П/012549 от 05.12.2011г., заказчик, в данном случае ОАО «Глория Джинс», обязан получить от абонента согласие на получение смс – сообщений.

На основании пунктов 3.3.3., 3.3.4. дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ – П/012549 от 05.12.2011г., ответственность за содержание смс – сообщений, за присваиваемый адрес отправителя используемые номера абонентов для отправки смс – сообщений несет заказчик, в данном случае ОАО «Глория Джинс».

21.10.2013г. состоялось рассмотрение дела № 94/Р-2013 в отсутствие представителей ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и заявителя, уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») надлежащим (ОАО «Глория Джинс»), юридический адрес: 344029, г. Ростов – на - Дону, ул. Веры Пановой, 29, почтовый адрес: 344090, г. Ростов – на - Дону, пр. Стачки, 184, ИНН 6166019871, а также для получения дополнительных доказательств.

21.10.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 94/Р-2013 было отложено до 21.11.2013 г. на 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Глория Джинс», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и заявителя по электронной почте (уведомления о вручении ОАО «Глория Джинс» от 08.11.2013г., ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» от 12.11.2013г.).

21.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 94/Р-2013 в отсутствие представителей ОАО «Глория Джинс», ООО «СофтПрофи» и заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер заявителя <...> поступили смс - сообщения рекламного характера следующего содержания:

- «Распродажа 140 000 шт. продукции по 99 р на 600 магазинов! Спешите!!!» (14.05.2013г. в 09:01);

- «Распродажа 250 000 шт продукции на 600 магазинов Gloria Jeans! Для взрослых:

футболки по 69 р, сорочки по 119р, джинсы по 199р. Спешите!» (16.05.2013г. в 18:35).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы 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 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 ОАО «Глория Джинс» 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 ОАО «Глория Джинс» (юридический адрес: 344029, г. Ростов – на - Дону, ул. Веры Пановой, 29, почтовый адрес: 344090, г. Ростов – на - Дону, 344090, г. Ростов – на – Дону, пр. Стачки, 184, ИНН 6166019871).

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 ОАО «Глория Джинс» (юридический адрес: 344029, г. Ростов – на - Дону, ул. Веры Пановой, 29, почтовый адрес: 344090, г. Ростов – на – Дону, пр. Стачки, 184, ИНН 6166019871) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.

2. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства «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 04 декабря 2013 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