

РЕШЕНИЕ

«28» октября 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:

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

рассмотрев дело № 9/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «КрафтТелеком» (ИНН 7718828562, юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская 24, пом. 219, далее - ООО «КрафтТелеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») в присутствии представителей ООО «Золотая середина – Кузбасс+» <...>, <...> по доверенности (б/н от 01.09.2014г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 2218э от 23.10.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон <...> следующего содержания:

- 08.11.2013г. в 08 часов 50 минут: «Горящие туры в Таиланд от 15000, Индия от 14000р, + скидки 5 – 7% по вашей карте в Тур. Агентстве СибТур! 33-44-42, 657 – 057, Советский, 48А – 103» от абонента seredina.ru (смс – центр <...>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «Волгоград-GSM» (исх. № 4 юр. – 22 от 20.01.2014г.), следует, что данное смс – сообщение было отправлено ООО «КрафтТелеком». Услуги подвижной связи предоставляются ООО «КрафтТелеком» на основании договора № 2653425 от 01.07.2012г. и дополнительного соглашения № 1 от

01.12.2012г. к договору № 2653425 от 01.07.2012г на предоставление услуги «Info SMS».

03.02.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 9/Р-2014 в отношении ООО «КрафтТелеком» и назначено к рассмотрению на 03.02.2014г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.02.2014г. на рассмотрение дела № 9/Р-2014 представитель ООО «КрафтТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КрафтТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 9/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.02.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено на 10.04.2014г. на 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.04.2014г. на рассмотрение дела № 9/Р-2014 представитель ООО «КрафтТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КрафтТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 9/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.04.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено на 07.05.2014г. на 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.05.2014г. на рассмотрение дела № 9/Р-2014 представитель ООО «КрафтТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КрафтТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 9/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.05.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено на 05.06.2014г. на 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

29.05.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «КрафтТелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что отправка 08.11.2013г. в 08 часов 50 минут смс - сообщения на абонентский номер <...> была осуществлена в рамках договора № 01/08 от 01.08.2011г., заключенного между ООО «КрафтТелеком» и обществом с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (далее – ООО «Моби Сервис»). Также между ООО «Моби Сервис» и Обществом с ограниченной ответственностью «Золотая середина – Кузбасс +» (далее - ООО «Золотая середина – Кузбасс +») заключен договор № 4 от 11.01.2011г. Согласно условиям договора № 4 от 11.01.2011г. ООО «Золотая середина – Кузбасс +» приняло на себя обязательство не использовать подключение к технической базе исполнителя (ООО «Моби Сервис») для организации отправки смс – сообщений, нарушающих законодательство о рекламе. Согласно договору № 4 от 11.01.2011г. вся юридическая ответственность за возможные нарушения законодательства о рекламе возлагается на ООО «Золотая середина – Кузбасс +».

05.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 9/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «КрафтТелеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 9/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «КрафтТелеком») надлежащим ООО «Золотая середина – Кузбасс +» (ИНН 4205058168, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр-т Советский, 56-403, 404, 406).

Определением от 05.06.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено до 03.07.2014г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком», ООО «Золотая середина – Кузбасс+» заказными письмами с уведомлением о вручении.

03.07.2014г. на рассмотрение дела № 9/Р-2014 представитель ООО «Золотая середина – Кузбасс+» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Золотая середина – Кузбасс+» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 9/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.07.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено до 07.08.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Золотая середина – Кузбасс+» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.08.2014г. на рассмотрении дела № 9/Р-2014 присутствовал представитель ООО «Золотая середина – Кузбасс+» Федосеев Андрей Николаевич без доверенности, оформленной надлежащим образом. Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 07.08.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено до 05.09.2014г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Золотая середина – Кузбасс+» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

05.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Золотая середина – Кузбасс+» об отложении рассмотрения дела № 9/Р-2014 на более поздний срок в связи необходимостью подготовки и предоставления документов по делу.

05.09.2014г. на рассмотрение дела № 9/Р-2014 представитель ООО «Золотая середина – Кузбасс+», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела не явился.

Рассмотрев заявленное ходатайство ООО «Золотая середина – Кузбасс+», Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об его удовлетворении.

Определением от 05.09.2014г. рассмотрение дела № 9/Р-2014 было отложено до 03.10.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Золотая середина – Кузбасс+» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах

дела).

03.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 9/P-2014 в присутствии представителей ООО «Золотая середина – Кузбасс+» <...>, <...> по доверенности (б/н от 01.09.2014г.), которые в устной форме заявили ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств по делу.

Заслушав пояснения представителей ООО «Золотая середина – Кузбасс+», Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 03.10.2014г. рассмотрение дела № 9/P-2014 было отложено до 28.10.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Золотая середина – Кузбасс+» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

28.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от заявителя (исх. б/н, б/д) согласно, которым заявитель сообщил, что 02.10.2014г. ему позвонил представитель ООО «Золотая середина – Кузбасс+» по поводу смс – рассылки на абонентский номер <...>. В ходе разговора заявитель пояснил представителю ООО «Золотая середина – Кузбасс+», что карта «Золотая середина» у него отсутствует.

Также заявитель написал, что он не является владельцем каких-либо карт и купонов.

28.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 9/P-2014 в присутствии представителей ООО «Золотая середина – Кузбасс+» <...>, <...> по доверенности (б/н от 01.09.2014г.), которые пояснили, что генеральным директором ООО «Золотая середина – Кузбасс+» <...> после заполнения анкет клиентом выдавались карты «Золотая середина». Одним из получателей соответствующей карты была <...>, которая по ошибке указала чужой номер телефона (письменные пояснения <...> имеются в материалах дела). В итоге абонентский номер <...> был зарегистрирован в клиентской базе за <...>. В настоящее время смс – сообщения на абонентский номер <...> ООО «Золотая середина – Кузбасс+» не направляются.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей ООО «Золотая середина – Кузбасс+», Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 08.11.2013г. в 08 часов 50 минут: «Горящие туры в Таиланд от 15000, Индия от 14000р, + скидки 5 – 7% по вашей карте в Тур. Агентстве СибТур! 33-44-42, 657 – 057, Советский, 48А – 103» от абонента seredina.ru (смс – центр <...>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на 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 распространённой 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 «Золотая середина – Кузбасс+» 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 «Золотая середина – Кузбасс+» на основании договора № 4 от 11.01.2011 г., заключенного между ООО «Моби Сервис» и ООО «Золотая середина – Кузбасс+».

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 «Золотая середина – Кузбасс+» (ИНН 4205058168, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр-т Советский, 56-403, 404, 406) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Не выдавать предписание в связи с добровольным устранением нарушения ФЗ «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 11 ноября 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

М.И. Данилова