

## РЕШЕНИЕ

«08» декабря 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;  
начальника отдела рекламы,  
недобросовестной  
конкуренции и финансовых  
рынков;

Каминской Е.Б. -

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела  
рекламы, недобросовестной  
конкуренции и финансовых  
рынков,

рассмотрев дело № 126/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (юридический адрес: 123557, г. Москва, пер. Большой Тишинский, 43/20, корп. 2, далее – ООО «А1 Системс») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления <.....> (исх. б/н от 30.04.2014г., исх. б/н от 01.05.2014г., исх. б/н от 01.05.2014г.) о наличии признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 30.04.2014г. в 13 часов 05 минут «Бюро юридических услуг тел.203233» от абонента + <...> (смс – центр +<...>);

- 01.05.2014г. в 17 часов 15 минут «ТЕПЛИЦЫ – всех размеров от 13000 руб. 3 года гарантия! тел: <...>» от абонента +<...> (смс - центр +<...>).

В адрес Кемеровского УФАС России поступила информация ЗАО «Волгоград GSM» (исх. № 4юр-680 от 31.07.2014г.) о том, что данные смс - сообщения были отправлены ООО «А1 Системс» на основании договора № 2779785 от 01.12.2012г. и дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012г. Согласно данного договора ЗАО «Волгоград GSM» оказывает ООО «А1 Системс» (Абонент) услуги подвижной связи

на предоставление услуги «СМС - контакт», которым предусматривается возможность отправления смс - сообщений с произвольным буквенно-цифровым идентификатором в качестве абонента-отправителя.

13.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 126/Р-2014 в отношении ООО «А1 Системс» и назначено к рассмотрению на 04.09.2014г. в 16 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.09.2014г. на рассмотрение дела № 126/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 126/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.09.2014г. рассмотрение дела № 126/Р-2014 было отложено на 02.10.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.10.2014г. на рассмотрение дела № 126/Р-2014 представитель ООО «А1 Системс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «А1 Системс» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 126/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.10.2014г. рассмотрение дела № 126/Р-2014 было отложено на 27.10.2014г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что в рамках заключенных между операторами и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс – сообщения абонентам лично, так как по предварительно заключенному договору № 617-syst1 от 01.11.2013г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс – сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс – сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами.

Номера +<...> и +<...> были присвоены контрагенту ООО «Ру-Тех» по договору № 83-мтк от 24.03.2014г., заключенному между ООО Ру-Тех» и ООО «Мостелеком». По условиям данного договора ООО «Ру-Тех» была предоставлена техническая возможность подключения к SMSC ООО «Мостелеком». ООО «Ру-Тех» несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений и обязуется не использовать SMSC и SME для передачи спама. ООО «Ру-Тех» рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение смс – сообщений.

ООО «Мостелеком» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам, обеспечивает пропуск через SMSC смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования,

редактирования или цензурирования, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи ООО «Ру-Тех» смс – сообщений.

27.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 126/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «А1 Системс», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «А1 Системс») надлежащим (ООО «Ру-Тех», юридический адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Высоковольтная, 1, ИНН 5405295312), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 27.10.2014г. рассмотрение дела № 126/Р-2014 было отложено на 08.12.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «А1 Системс», ООО «Ру-Тех» заказными письмами с уведомлением о вручении (корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Ру-Тех» заказным письмом с уведомлением о вручении, распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения: иная» имеется в материалах дела).

08.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 126/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Ру-Тех».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 30.04.2014г. в 13 часов 05 минут «Бюро юридических услуг тел.203233» от абонента + <...>(смс – центр +<...>);

- 01.05.2014г. в 17 часов 15 минут «ТЕПЛИЦЫ – всех размеров от 13000 руб. 3 года гарантия! тел: <...>» от абонента +<...> (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 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 «Ру-Тех» 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 рекламораспространителем является ООО «Ру-Тех» на основании договора № 83-мтк от 24.03.2014г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ООО «Ру-Тех».

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 «Ру-Тех» (ИНН 5405295312, юридический адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Высоковольтная, 1) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.
2. Выдать ООО «Ру-Тех» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Мостелеком» 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 15 декабря 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:	М.И. Данилова