

## РЕШЕНИЕ

«22» января 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. - 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 № 112/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ди-дэйт» (юридический адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 28, корп. 4, пом. VI, комната 2, ИНН 7743941434, далее по тексту – ООО «Ди-дэйт») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

07.10.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 3919э от 07.10.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 06.10.2015г. в 17 часов 25 минут: «Здравствуйте, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» от абонента NEXT (смс – центр 8-903-701-11-11).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Вымпел-Ком» (исх. № 00252/15-ИСБ-КМР от 21.10.2015г.), следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является ООО «Ди-дэйт». Между ПАО «Вымпел-Ком» и ООО «Ди-дэйт» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 557897644 от 01.05.2015г., а также дополнительное соглашение № 1 от 01.05.2015г., согласно которым ПАО «Вымпел-Ком» оказывает ООО «Ди-дэйт» услуги доступа к

программно-аппаратному комплексу ПАО «Вымпел-Ком» для формирования и рассылки коротких текстовых смс – сообщений определенному кругу лиц.

По условиям вышеуказанного дополнительного соглашения ООО «Ди-дэйт» получило доступ к технологическому интерфейсу программно-аппаратного комплекса ПАО «Вымпел-Ком», посредством которого получило техническую возможность формирования и рассылки коротких текстовых смс – сообщений пользователям, определенных абонентом с использованием интерфейса услуги. При пользовании услугами ООО «Ди-дэйт» самостоятельно, без участия ПАО «Вымпел-Ком» определяет содержание коротких текстовых смс – сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на абонентские номера своих клиентов. ООО «Ди-дэйт» осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «Ди-дэйт» и/или партнерам ООО «Ди-дэйт» свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылку коротких текстовых смс – сообщений.

26.10.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 112/Р-2015 в отношении ООО «Ди-дэйт» и назначено к рассмотрению на 26.11.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Ди-дэйт» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.11.2015г. на рассмотрение дела № 112/Р-2015 представитель ООО «Ди-дэйт» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Ди-дэйт» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 26.11.2015г. рассмотрение дела № 112/Р-2015 было отложено на 24.12.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Ди-дэйт» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.12.2015г. на рассмотрение дела № 112/Р-2015 представитель ООО «Ди-дэйт» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Ди-дэйт» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.12.2015г. рассмотрение дела № 112/Р-2015 было отложено на 22.01.2016г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Ди-дэйт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Ди-дэйт» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

22.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 112/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Ди-дэйт».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 06.10.2015г. в 17 часов 25 минут: «Здравствуйтесь, ВАЧИК! У нас отличные новости от

торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» от абонента NEXT (смс – центр 8-903-701-11-11)

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> абонент 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 абонент NEXT - ООО «Ди-дэйт» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Здравствуйте, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» (06.10.2015г. в 17 часов 25 минут) 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 «Ди-дэйт» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 546400428 от 01.01.2015г., а также дополнительного соглашения № 1 от 01.01.2015г., заключенных между ООО «Ди-дэйт» и ПАО «Вымпел-Ком», согласно которым ООО «Ди-дэйт» самостоятельно, без участия ПАО «Вымпел-Ком», определяет содержание коротких текстовых смс – сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на абонентские номера своих клиентов. ООО «Ди-дэйт» осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «Ди-дэйт» и/или партнерам ООО «Ди-дэйт» свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых смс – сообщений.

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 «Ди-дэйт» (юридический адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 28, корп. 4, пом. VI, комната 2, ИНН 7743941434) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Выдать ООО «Ди-дэйт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ПАО «Вымпел-Коммуникации» 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 01 февраля 2016 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Данилова