

РЕШЕНИЕ

01 июля 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:

Ромадиной Ю.Е. -

ведущего специалиста-
эксперта

отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 19/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139-3, далее - ООО «СофтПрофи»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

30.01.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение <...> о рассмотрении заявления <...> (вх. 200139) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя (<...>) следующего содержания:

- 29.01.2014г. в 15 часов 36 минут: «Компьютер-сервис! Ремонт и настройка, выезд. Доступные цены! 89069884134» от абонента +79083534571 (смс – центр +7-902-370-8198).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «СМАРТС - Уфа» (исх. № 10-159 от 20.02.2014г.), следует, что данное смс – сообщение было отправлено ООО «СофтПрофи».

ЗАО «СМАРТС - Уфа» производит доставку смс – сообщений и предоставляет

доступ к смс – центру ряду компании - заказчиков, одной из которых является ООО «СофтПрофи» на основании договора № 10 - 01- 196 от 12.11.2012г. ООО «СофтПрофи» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов для отправки смс – сообщений. По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информации ЗАО «СМАРТС - Уфа» проводит внутреннее расследование, выявляет конкретного заказчика и направляет жалобу этому заказчику с требованием прекращения распространения смс – сообщений на номер абонента.

05.03.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 19/Р-2014 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 11.04.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.04.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 723 от 09.04.2014г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данного смс – сообщения. Согласно проведенному расследованию доступ к отправке этого сообщения был предоставлен Обществу с ограниченной ответственностью «КОМТЕРРА» (далее – ООО «КОМТЕРРА»), по договору № ДУ 090913/02 от 09.09.2013г.

11.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 19/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим (ООО «КОМТЕРРА» юридический адрес: 460050, г. Оренбург, Новая ул., 23-117, почтовый адрес: 450077, г. Уфа, ул. Кирова, д. 34, 15-й этаж).

11.04.2014г. определением об отложении дело № 19/Р-2014 было отложено до 08.05.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КОМТЕРРА» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.04.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «КОМТЕРРА» (исх. № 98 22.04.2014г.) из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено Обществом с ограниченной ответственностью «ЭЛМИ» (далее – ООО «ЭЛМИ»). Между ООО «КОМТЕРРА» и ООО «ЭЛМИ» заключен договор б/н от 13.04.2014г. на оказание услуг по предоставлению ООО «ЭЛМИ» технической возможности создавать и отправлять третьим лицам смс – сообщения. В рамках договора б/н от 13.04.2014г. ООО «КОМТЕРРА» только технически маршрутизирует смс – сообщения по заданным данным. По условиям вышеуказанного договора (п. 3.1.3.) ООО «ЭЛМИ» обязано самостоятельно определять третьих лиц, получать письменное согласие третьих лиц на получение смс – сообщения. В соответствии с

пунктом 5.1. договора б/н от 13.04.2014г. ООО «ЭЛМИ» несет ответственность за незаконное распространение смс – сообщений.

08.05.2014г. состоялось рассмотрение дела № 19/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «КОМТЕРРА», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «КОМТЕРРА») надлежащим (ООО «ЭЛМИ», ИНН 3123287983, юридический адрес: 308013, г. Белгород, Коммунальная, 4-4).

08.05.2014г. определением об отложении дело № 19/Р-2014 было отложено до 06.06.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ЭЛМИ», ООО «КОМТЕРРА» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.06.2014г. на рассмотрение дела № 19/Р-2014 представитель ООО «ЭЛМИ» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ЭЛМИ» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагает.

01.07.2014г. состоялось рассмотрение дела № 19/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Элми».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 29.01.2014г. в 15 часов 36 минут: «Компьютер-сервис! Ремонт и настройка, выезд. Доступные цены! 89069884134» от абонента +79083534571 (смс – центр +7-902-370-8198).

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы на абонентский 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 «Элми» 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», несет рекламодатель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Элми» на основании договора б/н от 13.04.2014г., заключенного между ООО «КОМТЕРРА» и ООО «Элми».

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 «Элми» (ИНН 3123287983, юридический адрес: 308013, г.Белгород, ул. Коммунальная, 4-4) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <....>.
2. Предписание ООО «Элми» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения
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 __ июля 2014 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
	Е.Б.Каминская
Члены Комиссии:	Ю.Е. Ромадина