

## РЕШЕНИЕ

«23» декабря 2015г.

г. Кемерово

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

Председателя Комиссии: Кухарской Н.Е. - 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 № 6/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, далее по тексту – ООО «ОСК») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

03.12.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 4056э от 03.12.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 29.11.2014г. в 13 часов 02 минуты: «Новогодний без лимит. Новинки на сайте со скидкой 50% т. 670707» от абонента ARISUSHI.RU (смс – центр 8-904-349-00-04) на абонентский номер <...>.

21.01.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 6/Р-2015 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 19.02.2015г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.02.2015г. на рассмотрение дела № 6/Р-2015 законный представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.02.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на

19.03.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.03.2015г. на рассмотрение дела № 6/Р-2015 законный представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 6/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.03.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 15.04.2015г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.04.2015г. на рассмотрение дела № 6/Р-2015 законный представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 6/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.04.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 14.05.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.05.2015г. на рассмотрение дела № 6/Р-2015 законный представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 6/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 15.06.2015г. в 11 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. № 401 от 21.05.2015г.), из которых следует, что ООО «ОСК» оказывает посреднические технические услуги передачи текстов сообщений и требований к аудитории сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами смс – сообщения, не определяет их содержания и адресатов.

Отправку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее – ООО «Крафт Телеком») на основании договора № SMS-5209-14 от 01.08.2014г., заключенного между ООО «ОСК» и ООО «Крафт Телеком», в соответствии с которым ООО «Крафт Телеком» предоставлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» для отправки смс – сообщений своим клиентам. Согласно п.п 1.1 п. 1 данного договора ООО «ОСК» оказывает ООО «Крафт Телеком» услуги по обеспечению возможности формирования и отправки сообщений адресатам ООО «Крафт Телеком» (клиентам или иным, указанным ООО «Крафт Телеком» третьим лицам) посредством подключения и обслуживания ООО «Крафт Телеком» в электронной системе «SMSFinance» (далее – Услуги), а ООО «Крафт Телеком» обязуется принимать и оплачивать надлежащим образом оказанные услуги.

В соответствии с приложением № 2 к вышеуказанному договору («Правила предоставления услуг») ООО «Крафт Телеком» обязуется не использовать Услуги

для распространения ненужной получателю, не запрошенной последним информации, информации вида СПАМ. Рассылка информации получателям, высказавшим ранее явное нежелание получать эту информацию является грубейшим нарушением указанных правил и влечет ответственность ООО «Крафт Телеком» в соответствии с условиями вышеуказанного договора вплоть до приостановки оказания Услуг и выплаты установленных указанным договором штрафных санкций.

15.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 6/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «ОСК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ООО «Крафт Телеком», юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электростановская, 24, помещение 219, ИНН 7718828562).

Определением от 15.06.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 15.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Крафт Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Крафт Телеком» (исх. № 95, б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «ИНСТАМ» (далее по тексту – ООО «ИНСТАМ») на основании договора № 106 от 01.06.2012г., заключенного с ООО «Крафт Телеком».

По условиям указанного договора, ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «ИНСТАМ», которое обязалось не использовать подключение к технической базе ООО «Крафт Телеком» для отправки спама. Пунктами 6.3, 6.4 вышеуказанного договора ООО «ИНСТАМ» дает гарантии, что смс – сообщения составлены и отправлены им, не нарушают действующего законодательства РФ, не являются спамом, у ООО «ИНСТАМ» подразумевается наличие согласия абонента на получения смс – сообщений. ООО «Крафт Телеком» предоставлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых ООО «ИНСТАМ» смс – сообщений.

Также из письменных пояснений ООО «Крафт Телеком» следует, что номер абонента <...> добавлен в стоп-лист, ему не направляются смс – сообщения ООО «Крафт Телеком» и ООО «ИНСТАМ».

15.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 6/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Крафт Телеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Крафт Телеком») надлежащим (ООО «ИНСТАМ», ИНН 7714893793, юридический адрес: 125319, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, 6, корп. 4, оф. 1-4).

Определением от 15.07.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 12.08.2015г. на 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ», ООО «Крафт Телеком» заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.08.2015г. на рассмотрение дела № 6/Р-2015 законный представитель ООО «ИНСТАМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ИНСТАМ» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.08.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 10.09.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ИНСТАМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.08.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ИНСТАМ» (исх. № 20 б/д), из которых следует, что рассылку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «Филком» (далее по тексту – ООО «Филком») на основании договора № 645 от 13.11.2013г., заключенного с ООО «ИНСТАМ».

В соответствии с пунктом 2.4.5 указанного договора, ООО «Филком» обязуется не использовать подключение к технической базе ООО «ИНСТАМ» для отправки спама. Согласно пункту 6.3 договора ООО «Филком» гарантирует, что все смс – сообщения, отправляемые в рамках настоящего договора составлены (сформированы) и отправлены им самостоятельно, без участия ООО «ИНСТАМ». Пунктом 6.4 договора установлено, что ООО «Филком» является единственным отправителем всех смс – сообщений, отправляемых в рамках настоящего договора, то есть именно ООО «Филком» является рекламодателем и рекламодателем смс – сообщений.

28.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 6/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «ИНСТАМ», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ИНСТАМ») надлежащим (ООО «Филком», ИНН 114,416, юридический адрес: 1/2 Майлз ул. Северное Шоссе, г. Белиз, Белиз).

Определением от 10.09.2015г. рассмотрение дела № 6/Р-2015 было отложено на 23.12.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Филком», ООО «Инстам» заказными письмами с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Филком»).

23.12.2015г. состоялось рассмотрение дела № 6/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Филком».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 29.11.2014г. в 13 часов 02 минуты: «Новогодний без лимит. Новинки на сайте со скидкой 50% т. 670707» от абонента ARISUSHI.RU (смс – центр 8-904-349-00-04).

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 ARISUSHI.RU - ООО «Филком» распространило рекламу (29.11.2014г. в 13 часов 02 минуты) посредством смс – сообщения следующего содержания: «Новогодний без лимит. Новинки на сайте со скидкой 50% т. 670707» (смс – центр 8-904-349-00-04) 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 «Филком» на основании договора № 645 от 13.11.2013г., заключенного с ООО «ИНСТАМ», в соответствии с условиями которого, ООО «Филком» обязуется не использовать подключение к технической базе ООО «ИНСТАМ» для отправки спама.

Из письменных пояснений ООО «Крафт Телеком» следует, что номер абонента <...> добавлен в стоп-лист, ему не направляются смс – сообщения ООО «Крафт Телеком» и ООО «ИНСТАМ».

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 «Филком» (ИНН 114,416, юридический адрес: 1/2 Майлз ул. Северное Шоссе, г. Белиз, Белиз) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Филком» не выдавать в связи с устранением нарушения со стороны ООО «Крафт Телеком».

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 23 декабря 2015 года.

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

Председатель Комиссии:	Н.Е. Кухарская
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская М.И. Данилова