

РЕШЕНИЕ

09 апреля 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 и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Ромадиной Ю.Е. -	

рассмотрев дело № 81/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мобилфон» (ИНН 2466122079, юридический адрес 660049 г. Красноярск, пр. Мира, 45г, помещение 4, далее - ООО «Мобилфон»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

23.07.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (исх. б/н от 21.04.2013г.) о наличии признаков нарушения «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России закрытым акционерным обществом «Енисейтелеком» (далее - ЗАО «Енисейтелеком») (исх. № 10-01/5049 от 20.08.2013г.) следует, что ЗАО «Енисейтелеком» не является рекламораспространителем, а является оператором сети подвижной связи, осуществляющим деятельность по доставке сообщения от рекламораспространителя адресату и получающим оплату за оказание услуги связи по доставке коротких текстовых сообщений.

Смс – сообщение следующего содержания: «Привет, нашел самое дешевое такси, всего 100 рублей! Записывай 222211» от абонента: ВОВАН (25.04.2013г. в 11 часов 43 минуты) на абонентский номер <...> было отправлено ООО «Мобилфон». ЗАО «Енисейтелеком» оказывает услуги подвижной связи ООО «Мобилфон» на основании договора № 1546/49 от 30.12.2010г.

27.08.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России

возбуждено дело № 81/Р-2013 в отношении ООО «Мобилфон» и назначено к рассмотрению на 20.09.2013г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобилфон» и заявителю заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомительные карточки имеются в материалах дела).

02.09.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобилфон» (исх. № 08-1/932 от 28.08.2013г.) из которых следует, что доступ для отправки смс – сообщений ООО «Мобилфон» предоставляет обществу с ограниченной ответственностью «ГрандТелеком» (далее - ООО «ГрандТелеком») по протоколу SMPP V. 3.4. Подключения ООО «ГрандТелеком» к SMPP – шлюзу ООО «Мобилфон» имеют внутренние номера 61, 62, 63, 64, 65, 66. Согласно данным, сообщения на указанный номер в указанный период пришли с SMPP – соединения, имеющий внутренний номер <...> , который принадлежит ООО «ГрандТелеком».

В соответствии с договором № 145/2013 от 01.04.2013г. заключенном между ООО «Мобилфон» и ООО «ГрандТелеком», ООО «Мобилфон» не является создателем (изготовителем) смс - сообщений и всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации за ненадлежащее или незаконное распространение смс – сообщений и их содержание несет ООО «ГрандТелеком». На основании данного договора рекламораспространителем смс – сообщений является ООО «ГрандТелеком», как лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителя.

20.09.2013г. состоялось рассмотрение дела № 81/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «Мобилфон» и заявителя, уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Мобилфон») надлежащим (ООО «ГрандТелеком»), ИНН 7702806475, юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещение V, кабинет 18, а также для получения доказательств.

20.09.2013г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 15.10.2013г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком», ООО «Мобилфон» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

15.10.2013г. на рассмотрение дела № 81/Р-2013 представитель ООО «ГрандТелеком» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

15.10.2013г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 20.11.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

20.11.2013г. на рассмотрение дела № 81/Р-2013 представитель ООО

«ГрандТелеком» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

20.11.2013г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.12.2013г. на 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.12.2013г. на рассмотрение дела № 81/Р-2013 представитель ООО «ГрандТелеком» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

16.12.2013г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.01.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта «почта России отслеживание почтовых отправок» о вручении почтового отправления ООО «ГрандТелеком» имеется в материалах дела).

16.01.2014г. на рассмотрение дела № 81/Р-2013 представитель ООО «ГрандТелеком» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

16.01.2014г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 14.02.2014г. на 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

14.02.2014г. на рассмотрение дела № 81/Р-2013 представитель ООО «ГрандТелеком» и заявитель не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» и заявителя о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/Р-2013 Кемеровское УФАС России не располагало.

14.02.2014г. определением об отложении дело № 81/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 13.03.2014г. на 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

03.02.2014г. в связи с производственной необходимостью делом № 81/Р-2013, в отношении ООО «ГрандТелеком», назначенное к рассмотрению на 13.03.2014г. в 09 часов 20 минут, было отложено до 09.04.2014г. в 09 часов 50 минут.

09.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 81/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ГрандТелеком» и заявителя, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер заявителя <...> 25.04.2013г. в 11 часов 43 минуты поступило следующее смс – сообщение:

- «Привет, нашел самое дешевое такси, всего 100 рублей! Записывай 222211» от абонента ВОВАН.

Из заявления следует, что согласия 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы ООО «ГрандТелеком» 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «ГрандТелеком» на основании договора № 145/2013 от 01.04.2013г., заключенного между ООО «Мобилфон» и ООО «ГрандТелеком».

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, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ГрандТелеком» (ИНН 7702806475, юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещение V, кабинет 18) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.
2. Выдать ООО «ГрандТелеком» (ИНН 7702806475, юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещение V, кабинет 18) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Мобилфон» 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 21 апреля 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:	Ю.Е. Ромадина