

## РЕШЕНИЕ

«07» апреля 2015г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

Клостер Е.А. -

заместитель руководителя  
управления;

Членов Комиссии:

Каминской Е.Б. -

начальника отдела рекламы,  
недобросовестной конкуренции  
и финансовых рынков;

Даниловой М.И. -

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

рассмотрев дело № 129/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139, корп. 1, оф. 3, ИНН 0278138308, 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:

25.06.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 1891э, 391/ф.л. от 25.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

- 20.06.2014г в 15 часов 44 минуты: «МЕГАРАСПРОДАЖА в ИКЕА: диван кож 46999>25999, Галошница 1499>999, Стол 1999 >999. Звоните 609400, Заходите

Кирова, 20» от абонента +7-950-940-46-50 (смс – центр 8-902-370-81-98).

13.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 129/Р-2014 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 12.09.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.09.2014г. на рассмотрение дела № 129/Р-2014 представитель ООО «СофтПрофи» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СофтПрофи» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 129/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.09.2014г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено до 10.10.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 1527 от 11.09.2014г.), из которых следует, что ООО «СофтПрофи» как исполнитель предоставило услугу доступа к программному приложению на основании договора № ДУ160713/1 от 16.07.2013г. обществу с ограниченной ответственностью «РегионИнфоЛидер» (далее по тексту – ООО «РегионИнфоЛидер»). Услуга заключается в предоставлении за плату доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора. Согласно условиям данного договора ООО «РегионИнфоЛидер» обязуется использовать услугу в соответствии с законодательством РФ только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение.

ООО «СофтПрофи» предоставляет только доступ к программному приложению на основании вышеуказанного договора. ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит. ООО «РегионИнфоЛидер» самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

10.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим (ООО «РегионИнфоЛидер» юридический адрес: 450078, г. Уфа, ул. Коммунистическая, д. 22, оф. 169, ИНН 0274177970), а также для получения доказательств.

Определением от 10.10.2014г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено до 10.11.2014г. в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ООО «РегионИнфоЛидер» заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.11.2014г. на рассмотрение дела № 129/Р-2014 представители ООО

«СофтПрофи», ООО «РегионИнфоЛидер» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СофтПрофи», ООО «РегионИнфоЛидер» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 129/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.11.2014г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено до 16.12.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РегионИнфоЛидер» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «РегионИнфоЛидер» (исх. № 146 от 07.11.2014г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Филком» (далее по тексту – ООО «Филком») на основании договора № ДУ300114/01 от 30.01.2014г., заключенного между ООО «РегионИнфоЛидер» и ООО «Филком».

ООО «РегионИнфоЛидер» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит, ООО «Филком» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информации ООО «РегионИнфоЛидер» проводит внутреннее расследование, выявляется конкретный заказчик, жалоба перенаправляется этому заказчику с требованием прекращения распространения смс – сообщений на номера абонентов и требованием предоставить заверенную копию согласия абонента на получение смс – сообщений и одновременно номер абонента добавляется в базу программного приложения для блокировки отправки смс – сообщений.

16.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «РегионИнфоЛидер», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела ООО «Филком».

16.12.2014г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено и назначено на 16.01.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РегионИнфоЛидер», ООО «Филком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили аналогичные пояснения ООО «РегионИнфоЛидер» (исх. № 211 от 23.12.2014г.) о том, что ООО «РегионИнфоЛидер» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит, ООО «Филком» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

16.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «РегионИнфоЛидер», ООО «Филком».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «РегионИнфоЛидер») надлежащим (ООО «Филком», юридический адрес: г. Белиз, 1 ½ Майлз, ул. Северное Шоссе, ИНН 114,416).

Определением от 16.01.2015г. рассмотрение дела № 129/Р-2104 было отложено на 11.02.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Филком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

11.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Филком». Рассмотрев материалы дела № 129/Р-2104 Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

Данные (Ф.И.О., адрес регистрации) о лице, отправившем смс – сообщение через сайт [www.skynect.ru](http://www.skynect.ru) были представлены обществом в адрес Кемеровского УФАС России 10.11.2014г. Согласно представленной ООО «РегионИнфоЛидер» информации, распространителем вышеуказанного смс – сообщения является ООО «Филком».

Из договора № ДУ300114/01 от 30.01.2014г., представленного в адрес Кемеровского УФАС России ООО «РегионИнфоЛидер», заключенного между ООО «РегионИнфоЛидер» (исполнитель) и ООО «Филком» (заказчик) следует, что исполнитель предоставляет за плату заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора связи, выбора тарифа и других функций и параметров, доступных через WEB-интерфейс страниц сайта [www.skynect.ru](http://www.skynect.ru) и протоколы обмена Интернет после авторизации с уникальным логин - паролем (услуга) (п. 1.1 указанного договора).

В соответствии с пунктом 4.6 вышеуказанного договора исполнитель при поступлении от заказчика заявки (формируется самостоятельно заказчиком через web-интерфейс или протоколы Интернет в виде списка номеров, текста и подписи) на отправку смс – сообщений, передает эту заявку в расчетную систему оператора для отправки. О чем в программном приложении заказчика делается отметка и сообщения считаются отправленными, что может служить основанием для изменения баланса на виртуальном счете заказчика.

Согласно п. 7 приложения № 1 к договору № ДУ160713/1 от 16.07.2013г., заключенному между ООО «СофтПрофи» и ООО «РегионИнфоЛидер» заказчик (ООО «РегионИнфоЛидер») обязуется использовать услугу доступа к программному приложению в соответствии с нормами законодательства и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию исполнителя (ООО «СофтПрофи») в трехдневный срок.

Следовательно, именно ООО «РегионИнфоЛидер» является рекламораспространителем, поскольку через его сайт [www.skynect.ru](http://www.skynect.ru) ведется несанкционированная рассылка смс – рекламы без согласия абонента.

Оказание обществом услуг технического характера не снимает с него

обязанности за соблюдением обязательных требований ФЗ «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Филком») надлежащим (ООО «РегионИнфоЛидер» юридический адрес: 450078, г. Уфа, ул. Коммунистическая, д. 22, оф. 169, ИНН 0274177970), а также для получения доказательств.

Определением от 11.02.2015г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено на 04.03.2015г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РегионИнфоЛидер», ООО «Филком» заказными письмами с уведомлением о вручении.

04.03.2015г. на рассмотрение дела № 129/Р-2014 представители ООО «РегионИнфо Лидер», ООО «Филком» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «РегионИнфо Лидер», ООО «Филком» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.03.2015г. рассмотрение дела № 129/Р-2014 было отложено на 07.04.2015г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «РегионИнфоЛидер» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «РегиоИнфоЛидер» (исх. б/н от 02.04.2015г.), из которых следует, что согласно договору № ДУ300114/01 от 30.01.2014г., заключенному между ООО «РегионИнфоЛидер» и ООО «Филком», ООО «РегионИнфоЛидер» предоставило доступ к программному приложению, позволяющему отправлять короткие и длинные смс – сообщения по сети оператора, то есть ООО «РегионИнфоЛидер» предоставило в пользование ООО «Филком» личный кабинет с индивидуальным логином и паролем. ООО «Филком» самостоятельно производит смс – рассылку по своей клиентской базе. ООО «Филком» несет полную ответственность за номера абонентом, текст смс – сообщений, подписи, время, заданное ООО «РегионИнфоЛидер» для отправки смс – сообщений в соответствии с пунктом 6.6 вышеуказанного договора.

Также ООО «РегионИнфоЛидер» в своих письменных пояснениях ссылается на то, что ООО «СофтПрофи» предоставляет доступ к отправке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора ООО «РегионИнфоЛидер» и именно ООО «СофтПрофи» предоставляет техническую возможность для отправки смс – сообщения в соответствии с условиями договора № ДУ160713/1 от 16.07.2013г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «РегионИнфоЛидер».

07.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 129/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «РегионИнфоЛидер».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 20.06.2014г в 15 часов 44 минуты: «МЕГАРАСПРОДАЖА в ИКЕА: диван кож 46999>25999, Галошница 1499>999, Стол 1999 >999. Звоните 609400, Заходите Кирова, 20» от абонента +7-950-940-46-50 (смс – центр 8-902-370-81-98).

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.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из договора № ДУ300114/01 от 30.01.2014г., представленного в адрес Кемеровского УФАС России ООО «РегионИнфоЛидер», заключенного между ООО «РегионИнфоЛидер» (исполнитель) и ООО «Филком» (заказчик) следует, что исполнитель предоставляет за плату заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора связи, выбора тарифа и других функций и параметров, доступных через WEB-интерфейс страниц сайта [www.skynect.ru](http://www.skynect.ru) и протоколы обмена Интернет после авторизации с уникальным логин - паролем (услуга) (п. 1.1 указанного договора).

В соответствии с пунктом 4.6 вышеуказанного договора исполнитель при поступлении от заказчика заявки (формируется самостоятельно заказчиком через web-интерфейс или протоколы Интернет в виде списка номеров, текста и подписи) на отправку смс – сообщений, передает эту заявку в расчетную систему оператора для отправки. О чем в программном приложении заказчика делается отметка и сообщения считаются отправленными, что может служить основанием для изменения баланса на виртуальном счете заказчика.

Следовательно, именно ООО «РегионИнфоЛидер» является рекламодателем, поскольку через его сайт [www.skynect.ru](http://www.skynect.ru) ведется несанкционированная рассылка смс – рекламы без согласия абонента.

Оказание ООО «РегионИнфоЛидер» услуг технического характера не снимает с него обязанности за соблюдение обязательных требования ФЗ «О рекламе».

В нарушение данной правовой нормы ООО «РегионИнфоЛидер» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....> ) следующего содержания: «МЕГАПРОДАЖА в ИКЕА: диван кож 46999>25999, Галошница 1499>999, Стол 1999 >999. Звоните 609400, Заходите Кирова, 20» от абонента +7-950-940-46-50 (смс – центр 8-902-370-81-98) (20.06.2014г в 15 часов 44 минуты).

Из письменных пояснений, представленных в адрес Кемеровского УФАС России ООО «СофтПрофи» (исх. № 1527 от 11.09.2014г.) следует, что номер <...> -951-609-48-74 внесен в список блокировки дальнейших отправок смс – сообщений.

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 «РегионИнфоЛидер» на основании договора № ДУ160713/1 от 16.07.2013г., заключенного между ООО «РегионИнфоЛидер» и ООО «СофтПрофи». Согласно п. 7 приложения № 1 к договору № ДУ160713/1 от 16.07.2013г., заказчик (ООО «РегионИнфоЛидер») обязуется использовать услугу доступа к программному приложению в соответствии с нормами законодательства и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию исполнителя (ООО «СофтПрофи» в трехдневный срок.

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 «РегионИнфоЛидер» (юридический адрес: 450078, г. Уфа, ул. Коммунистическая, д. 22, оф. 169, ИНН 0274177970) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> .

2. Предписание ООО «РегионИнфоЛидер» не выдавать, в связи с устранением нарушения со стороны ООО «СофтПрофи».

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 13 апреля 2015 года.

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

--	--

Заместитель председателя Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

М.И. Данилова