

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления; начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Каминской Е.Б. -	

Членов Комиссии:

Гурьяновой Ю.Е. -	ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	ведущего специалиста- эксперта отдела контроля органов власти судебной и правовой работы,
Анкудиновой А.А. -	

рассмотрев дело № 51/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее – ООО «СофтПрофи») (ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Достоевского, 139/1 офис 3) по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

05.04.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение (исх. № 1/26-8119 от 02.04.2013г.) УМВД России по г. Кемерово о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <...> физического лица, рекламного характера следующего содержания: «Рудничный-ФПК ВСЕГО 150 руб! Зачем переплачивать? ВЫЗЫВАЙ 222211! от абонента Тахі (05.03.2013г. в 14:02), сообщение поступило с телефонного номера<...>».

05.06.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в отношении ООО «СофтПрофи» было возбуждено дело № 51/Р-2013 и назначено к рассмотрению на 18.06.2013 на 16 часов 15 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителю по электронной почте.

17.06.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 234 от 17.06.2013г.) из которых следует, что на телефонный номер заявителя действительно было отправлено сообщение через программное приложение ООО «СофтПрофи», вместе с тем ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс - сообщений, никаких рассылок не производит.

ООО «СофтПрофи» как Исполнитель предоставило услугу доступа к программному приложению (далее по тексту – услуга) на основании договора № ДУ 101212/01 от 10.12.2012г. Заказчику - ООО «Билдинг» (адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, 44 оф. 12, ИНН 5904163135).

Согласно пункту 8 приложения № 1 к договору № ДУ 101212/01 от 10.12.2012г. Заказчик (ООО «Билдинг») обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение.

17.06.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «СофтПрофи» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 51/Р-2013 без участия представителя ООО «СофтПрофи».

18.06.2013г. состоялось рассмотрение дела № 51/Р-2013 в отсутствие заявителя и представителя ООО «СофтПрофи».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СофтПрофи») надлежащим (ООО «Билдинг», адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, 44 оф. 12, ИНН 5904163135), а также для получения дополнительных доказательств.

18.06.2013г. определением об отложении дело № 51/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению 17.07.2013 г. на 13 ч. 40 м. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителю по электронной почте.

16.07.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Билдинг» (исх. № 61 от 15.07.2013г.), из которых следует, что ООО «Билдинг» было проведено служебное расследование, в результате которого была выявлена опечатка оператора. По отношению к сотруднику были приняты организационные меры, а также приняты меры по усилению контроля над обработкой данных. ООО «Билдинг» приносит извинения заявителю, ошибочно получившему смс-сообщение.

Также ООО «Билдинг» было заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 51/Р-2013, назначенное на 17.07.2013г. на 13 ч. 40 м. в отсутствие представителя ООО «Билдинг».

17.07.2013г. состоялось рассмотрение дела № 51/Р-2013 в отсутствие представителей ООО «СофтПрофи», ООО «Билдинг» и заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

05.03.2013г. в 14:02 на телефонный номер <...> заявителя поступило СМС -

сообщение рекламного характера следующего содержания: «Рудничный-ФПК ВСЕГО 150 руб! Зачем переплачивать? ВЫЗЫВАЙ 222211! от абонента Taxі, сообщение поступило с телефонного номера <...>.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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 «Билдинг» 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 «Билдинг» на основании договора № ДУ 101212/01 от 10.12.2012г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «Билдинг».

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 «Билдинг» (адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, 44 оф. 12, ИНН 5904163135) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.

2. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства «О рекламе».

Решение изготовлено в полном объеме 29 июля 2013 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.Гурьянова

А.А. Анкудинова