

РЕШЕНИЕ

«30» июня 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 № 48/Р-2015, возбужденное в отношении закрытого акционерного общества «Контентум» (юридический адрес: 620039, г. Екатеринбург, ул. Лукиных, д. 20»А», корп. А, оф. 2, ИНН 6672195270, далее по тексту – ЗАО «Контентум») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

11.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 856э от 11.03.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на абонентский номер <.....> посредством смс – сообщения следующего содержания:

- 07.03.2015г. в 16:11: «В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» от абонента +7-902-228-6863 смс – центр +7-902-370-82-98.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (исх. № 02/351 от 31.03.2015г.) следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ЗАО «Контентум» на основании договора № 500 от 01.10.2009г., заключенного между ЗАО «Ярославль GSM» и ЗАО «Контентум».

По условиям вышеуказанного договора ЗАО «Ярославль GSM» предоставляет ЗАО «Контентум» услуги по передаче смс – сообщений от ЗАО «Контентум» на мобильные терминалы абонентов других сетей через сеть ЗАО «Ярославль GSM». Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ЗАО «Контентум» самостоятельно. ЗАО «Контентум» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль GSM» для отправки спама. ЗАО «Контентум» для

отправки смс – сообщений обязана получить согласие абонента на их получение.

08.04.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 48/Р-2015 в отношении ЗАО «Контентум» и назначено к рассмотрению на 07.05.2015г. в 15 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «Контентум» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.05.2015г. на рассмотрение дела № 48/Р-2015 представитель ЗАО «Контентум» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «Контентум» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 48/Р-2015 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.05.2015г. рассмотрение дела № 48/Р-2015 было отложено на 28.05.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «Контентум» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «Контентум» (исх. № 02-25/15 от 23.04.2015г.), из которых следует, что отправку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «БашТелеСофт» (далее по тексту – ООО «БашТелеСофт») на основании договора № 19-15 от 25.02.2015г., заключенного между ЗАО «Контентум» и ООО «БашТелеСофт».

ООО «БашТелеСофт», используя выделенный цифровой номер <...> -902-228-68-63 составило текст смс – сообщения, сформировало базу получателей и отправило запрос на сервер биллинга ЗАО «Контентум». ООО «БашТелеСофт» подключено к системе обслуживания ЗАО «Контентум» по протоколу SMPP. По условиям вышеуказанного договора ООО «БашТелеСофт» гарантирует, что содержание смс – сообщения соответствует нормам действующего законодательства РФ. Согласно пункту 2.2.5 указанного договора ООО «БашТелеСофт» обязуется не использовать подключение к технической базе ЗАО «Контентум» для отправки спама. Ответственность за формирование смс – сообщений физическим лицам, за наличие предварительного согласия на получение рекламы несет ООО «БашТелеСофт».

28.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 48/Р-2015 в отсутствие представителя ЗАО «Контентум», 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 (ЗАО «Контентум») надлежащим (ООО «БашТелеСофт», ИНН 0278111063, юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, 2/1).

Определением от 28.05.2015г. рассмотрение дела № 48/Р-2015 было отложено на 30.06.2015г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «Контентум», ООО «БашТелеСофт» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО

«БашТелеСофт» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

30.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 48/P-2015 в отсутствие представителя ООО «БашТелеСофт».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 07.03.2015г. в 16:11: «В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» от абонента +7-902-228-6863 смс – центр +7-902-370-82-98.

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 распространённой 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 +7-902-228-6863 - ООО «БашТелеСофт» распространило рекламу 07.03.2015г. в 16:11 посредством смс - сообщения следующего содержания: В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» смс – центр +7-902-370-82-98 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 «БашТелеСофт» на основании договора № 19-15 от 25.02.2015г., заключённого с ЗАО «Контентум», по условиям которого ООО «БашТелеСофт», используя выделенный цифровой номер <...> -902-228-68-63 составило текст смс – сообщения, сформировало базу получателей и отправило запрос на сервер биллинга ЗАО «Контентум». ООО «БашТелеСофт» обязуется не использовать подключение к технической базе ЗАО «Контентум» для отправки спама. Ответственность за формирование смс – сообщений физическим лицам, за наличие предварительного согласия на получение рекламы несёт ООО «БашТелеСофт».

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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «БашТелеСофт» (ИНН 0278111063, юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, 2/1) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ООО «БашТелеСофт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «Контентум» 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 07 июля 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