

РЕШЕНИЕ

15 ноября 2013г.

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. -	специалиста-эксперта отдела судебной и
	Князевой Я.А. -	правовой работы,

рассмотрев дело № 87/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее – ООО «СофтПрофи») (ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского 139/1, оф. 3) по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

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

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения открытого акционерного общества «СМАРТС» (далее - ОАО «СМАРТС»), (исх. № 1 -2083 от 28.08.2013г) из которых следует, что данные смс - сообщения были отправлены оператором ООО «СофтПрофи», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 10-01-196 от 12.11.2012г. ОАО «СМАРТС» организывает ООО «СофтПрофи» доступ к оборудованию смс – центра по smrrp – протоколу, далее информационную смс – рассылку осуществляет ООО «СофтПрофи» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.2 договора должны дать согласие на получение информационных смс –

сообщений. ОАО «СМАРТС» согласно п. 5.4 вышеуказанного договора не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений.

09.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 87/Р-2013 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 09.10.2013г. в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 507 от 08.10.2013г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» провело внутреннее расследование по поводу возможной отправки заказчиками ООО «СофтПрофи» данных смс – сообщений. Согласно проведенному расследованию доступ к отправке этих сообщений был предоставлен пользователю Обществу с ограниченной ответственностью «Билдинг» (далее – ООО «Билдинг»), как заказчику по договору № ДУ 101212/01 от 10.12.2012г.

09.10.2013г. состоялось рассмотрение дела № 87/Р-2013 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 «Билдинг», юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр. 9, почтовый адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12, ИНН 5904163135, а также для получения дополнительных доказательств.

09.10.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 87/Р-2013 было отложено до 29.10.2013 г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ООО «Билдинг» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

25.10.2013г. в связи с производственной необходимостью дело № 87/Р-2013, возбужденное в отношении ООО «СофтПрофи», назначенное к рассмотрению на 29.10.2013г. в 09 часов 00 минут, было перенесено на 15.11.2013г. в 11 часов 00 минут (уведомления о вручении ООО «Билдинг» от 07.11.2013г., ООО «СофтПрофи» от 05.11.2013г., заявителя от 02.11.2013г. имеются в материалах дела).

15.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 87/Р-2013 в отсутствие представителей ООО «Билдинг», ООО «СофтПрофи» и заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

06.05.2013г. в 18 часов 24 минут и 12.05.2013г. в 18 часов 01 минут на телефонный номер заявителя <...> поступили следующие смс – сообщения:

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

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

абонента ТАКСУННАДО.

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 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 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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем 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».
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 27 ноября 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. Ромадина Я.А. Князева