РЕШЕНИЕ

«19» февраля 2015г. 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;
	Валевой К.О. -	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:		
	Даниловой М.И. -	специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 151/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мобилфон» (ИНН 2466122079, юридический адрес: 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 - ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

11.08.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <……> (вх. № 2405э от 11.08.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон <……>следующего содержания:

- 06.08.2014г. в 12 часов 27 минут: «Доставка Суши-Терра 88002501029» от абонента +79029533374 (смс - центр 8-902-990-00-03).

29.09.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 151/Р-2014 в отношении ООО «Мобилфон» и назначено к рассмотрению на 27.10.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобилфон» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.10.2104г. на рассмотрение дела № 151/Р-2014 представитель ООО «Мобилфон» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мобилфон» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 151/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.10.2014г. рассмотрение дела № 151/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 08.12.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобилфон» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобилфон» (исх. № 10-1/1042 от 13.10.2104г.), из которых следует, что доступ для отправления смс – сообщений ООО «Мобилфон» предоставляет обществу с ограниченной ответственностью «СМС-оценка» (далее по тексту – ООО «СМС-оценка»). Согласно данным, полученным ООО «Мобилфон», вышеуказанное смс – сообщение было направлено с SMPP-соединения, имеющего внутренний номер <...> , который принадлежит ООО «СМС – оценка».

Между ООО «Мобилфон» и ООО «СМС-оценка» заключен договор № 106/11 от 17.02.2011г., в соответствии с условиями которого, ООО «Мобилфон» не является создателем (изготовителем) смс – сообщений и всю ответственность за ненадлежашее или незаконное распространение смс - сообщений и их содержание несет ООО «СМС-оценка».

08.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 151/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мобилфон», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 151/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Мобилфон») надлежащим (ООО «СМС-оценка» юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 404, ИНН 4217100872).

Определением от 08.12.2014г. рассмотрение дела № 151/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. в 13 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка», ООО «Мобилфон» заказными письмами с уведомлением о вручении.

23.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-оценка» (исх. № 218 от 18.12.2014г.), из которых следует, что согласно договорам, заключенным ООО «СМС-оценка» со своими клиентами, в целях недопущения распространения смс – сообщений рекламного характера без согласия абонентов, предусмотрены условия о том, что клиент должен в обязательном порядке получить предварительное согласие абонентов на получение смс – сообщений, а также любым доступным способом довести до сведения получателя смс – сообщения информацию о способе, с помощью которого адресат может отказаться от дальнейшего получения нежелательных смс – сообщений.

Одним из дилеров ООО «СМС-оценка» является общество с ограниченной ответственность «СМС-услуги (далее по тексту - ООО «СМС-услуги») по дилерскому договору № 80005589236 от 01.01.2014г. Одним из дилеров ООО «СМС-услуги является общество с ограниченной ответственностью «Экспресс» (далее по тексту – ООО «Экспресс») на основании дилерского договора № 80004225174/3 от 01.07.2014г., заключенного между ООО «СМС – услуги» и ООО «Экспресс». Один из клиентов этого дилера и отправил вышеуказанное смс – сообщение.

ООО «Экспресс» зарегистрировалось на сайте ООО «СМС-оценка» и заключило с ООО «СМС-услуги» договор на оказание услуг по передаче различного рода информации путем рассылки смс – сообщений с использованием ресурсов сервера Компании. ООО «Экспресс» заключило договор оказания услуг своим клиентам, наименование которого ООО «СМС-оценка» не известно. Клиент ООО «Экспресс», зайдя на сайт ООО «Экспресс» самостоятельно сформировал текст смс – сообщения, самостоятельно указал номер получателя и отправил смс – сообщение.

Также ООО «СМС-оценка предоставило копию анкеты о согласии на направление новостей ресторанов «Терра» по смс и E-mail на абонентский номер <……>от <……>

25.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 151/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «Мобилфон», ООО «СМС-оценка».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 151/Р-2014 для получения дополнительных доказательств, в связи с тем, что <…> не является заявителем по данному делу, а также для привлечения к рассмотрения дела ООО «Экспресс».

Определением от 25.12.2014г. рассмотрение дела № 151/Р-2014 было отложено на 20.01.2015г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка», ООО «Экспресс» заказными письмами с уведомлением о вручении.

19.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Экспресс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Экспресс» оказывает клиентам услуги по предоставлению доступа к системе по отправке смс – сообщений. Клиенты самостоятельно производят смс – рассылку из личного кабинета по базе абонентов, давших письменное согласие на получение смс – сообщений. Вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Интека» по договору № 8000968211/1 от 23.12.2012г., заключенного между ООО «Экспресс» и ООО «Интека».

20.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 151/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «СМС-оценка», ООО «Экспресс», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 151/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Экспресс») надлежащим (ООО «Интека», юридический адрес: 630048, г. Новосибирск, пл. Карла Маркса, 1, ИНН 5404434789).

Определением от 19.01.2015г. рассмотрение дела № 151/Р-2014 было отложено на 19.02.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Интека», ООО «Экспресс» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России были представлены дополнительные письменные пояснения ООО «Экспресс» (исх. б/н, б/д), к которым была приложена копия анкеты о согласии на направление новостей ресторанов

«Терра» по смс и E-mail на абонентский номер <…> от <…>.

Кемеровским УФАС России в адрес ОАО «Мегафон Сибирский филиал» был направлен запрос о предоставлении информации о том, на кого зарегистрирован абонентский номер <……>, так как <……>. не является заявителем по рассматриваемому делу.

Из информации, представленной ОАО «Мегафон Сибирский филиал» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 5/3-01-DD-Исх-00003/15 от 15.01.2015г.) следует, что с <……>договор об оказании услуг связи «Мегафон» с выделенным абонентским номером <……>не заключался.

19.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 151/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «Интека», ООО «Экспресс».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 06.08.2014г. в 12 часов 27 минут: «Доставка Суши-Терра 88002501029» от абонента +79029533374 (смс - центр 8-902-990-00-03).

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 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 «Интека» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<……>) следующего содержания «Доставка Суши-Терра 88002501029» от абонента +79029533374 (смс - центр 8-902-990-00-03) (06.08.2014г. в 12 часов 27 минут).

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 «Интека» на основании договора № 8000968211/1 от 23.12.2012г., заключенного между ООО «Экспресс» и ООО «Интека».

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 «Интека» (юридический адрес: 630048, г. Новосибирск, пл. Карла Маркса, 1, ИНН 5404434789) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <……>.

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

3.Выдать ООО «Экспресс» 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 05 марта 2015 года.

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

	Е.А. Клостер
Заместитель председателя Комиссии:	
	К.О. Валева
Члены Комиссии:	
	М.И. Данилова