

РЕШЕНИЕ

«11» декабря 2014г.

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,
недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

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

рассмотрев дело № 136/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Комтерра» (юридический адрес: 629003, г. Салехард, ул. Ангальский Мыс, 39 «А» - 4, ИНН 5611067833, далее - ООО «Комтерра») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

23.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 1862э от 23.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя (<.....>) следующего содержания:

- 23.06.2014г в 10 часов 40 минут: «Опаздываете? Мы выручим! Приедем бесплатно, далее 20р. за км т.303020» от абонента +<...> (смс – центр <...>).

22.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 136/Р-2014 в отношении ООО «Комтерра» и назначено к рассмотрению на 19.09.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Комтерра» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Комтерра» (исх. № 131 от 10.09.2014г.), из которых следует, что

вышеуказанное смс – сообщение было отправлено обществом с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее по тексту - ООО «СофтПрофи»). Между ООО «Комтерра» и ООО «СофтПрофи» заключен договор № 1520 от 01.06.2014г. на оказание услуг по предоставлению ООО «СофтПрофи» технической возможности создавать и отправлять третьим лицам смс – сообщения. В рамках данного договора ООО «Комтерра» только технически маршрутизирует смс – сообщения по заданным данным и не видит текст пересылаемых смс – сообщений. ООО «СофтПрофи» обязано самостоятельно определять третьих лиц на получение смс – сообщений, не допускать автоматической рассылки, а также несет ответственность за незаконное распространение смс – сообщений.

19.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 136/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Комтерра», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 136/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Комтерра») надлежащим (ООО «СофтПрофи», ИНН 0278138308, юридический адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1, оф. 3).

Определением от 19.09.2014г. рассмотрение дела № 136/Р-2014 было отложено на 16.10.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Комтерра», ООО «СофтПрофи» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.10.2014г. на рассмотрение дела № 136/Р-2014 представители ООО «Комтерра», ООО «СофтПрофи» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Комтерра», ООО «СофтПрофи» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.10.2014г. рассмотрение дела № 136/Р-2014 было отложено на 14.11.2014г. в 13 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 1726 от 09.09.2014г.), из которых следует, что ООО «СофтПрофи» предоставило услугу доступа к программному приложению на основании договора № ДУ101212/01 от 10.12.2012г. обществу с ограниченной ответственностью «Билдинг» (далее по тексту - ООО «Билдинг»). 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. Услуга предоставляется через web-кабинет и по стандартным протоколам обмена информацией в сети Интернет.

ООО «СофтПрофи» предоставляет только доступ к программному приложению на основании вышеуказанного договора заключенного с ООО «Билдинг». ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит. ООО «Билдинг» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. Также ООО «СофтПрофи» пояснило, что абонентский номер <.....> внесен в «Черный список» для отправки смс – сообщений.

14.11.2014г. состоялось рассмотрение дела № 136/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 136/Р-2014.

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: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12, ИНН 5904163135).

Определением от 14.11.2014г. рассмотрение дела № 136/Р-2014 было отложено на 11.12.2014г. на 15 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Билдинг» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу, согласно выписке ЕГРЮЛ).

11.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 136/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Билдинг».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 23.06.2014г в 10 часов 40 минут: «Опаздываете? Мы выручим! Приедем бесплатно, далее 20р. за км т.303020» от абонента +<...> (смс –центр <...>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <.....> заявитель 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 «Билдинг» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания: «Опаздываете? Мы выручим! Приедем бесплатно, далее 20р. за км т.303020» от абонента +<...> (смс –центр <...>) (23.06.2014г в 10 часов 40 минут).

Из представленных в адрес Кемеровского УФАС России письменных пояснений ООО «СофтПрофи» (исх. № 1726 от 09.09.2014г.) следует, что абонентский номер +<...> внесен в «Черный список» для отправки 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Билдинг» на основании договора № ДУ101212/01 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Билдинг» (юридический адрес: 614111, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 44, оф. 12, ИНН 5904163135) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.
2. Предписание ООО «Билдинг» не выдавать в связи с устранением нарушения.
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 22 декабря 2014 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
	Е.Б. Каминская
	М.И. Данилова
Члены Комиссии:	