

РЕШЕНИЕ

«13» января 2016г.

г. Кемерово

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

Заместителя Председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. - 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 № 80/Р-2015, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества «МегаЛабс» (ИНН 7713556058, ОГРН 1057747083767, юридический адрес: 119180, г. Москва, 2-ой Казачий переулок, 11 строение 1, далее - ЗАО «МегаЛабс») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

01.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 2489э от 01.07.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 29.06.2015г. в 12 часов 10 минут: «Скидка 500р на покупку продуктов! utkonos.ru КодLETO500 действ до 12/07» от абонента SKIDDKA.

30.07.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 80/Р-2015 в отношении ЗАО «МегаЛабс» и назначено к рассмотрению на 24.08.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «МегаЛабс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.08.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «МегаЛабс» (исх. № 5098 от 20.08.2015г.), из которых следует, что рассылку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной

ответственностью «Девино Телеком» (далее по тексту – ООО «Девино Телеком») на основании договора № МР-МИ-ДВНО-10.10.2014 от 10.10.2014г., заключенного с ЗАО «МегаЛабс». В соответствии с условиями данного договора ЗАО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов клиентов ООО «Девино Телеком».

По условиям вышеуказанного договора ООО «Девино Телеком» обязуется получить согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено. ООО «Девино Телеком» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст предполагаемого к отправке текстового сообщения и осуществляет выбор абонента-получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

Также из ответа ООО «Девино Телеком», направленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «БашТелеСофт» (далее по тексту – ООО «БашТелеСофт»). Договор, заключенный с ООО «БашТелеСофт», ООО «Девино Телеком» не представило.

24.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 80/Р-2015 в отсутствие представителя ЗАО «МегаЛабс», 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 «МегаЛабс»), надлежащим ООО «Девино Телеком», юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сушевский Вал, д. 16, стр. 6, ИНН 7715829230) и привлечению к рассмотрению дела ООО «БашТелеСофт».

Определением от 24.08.2015г. рассмотрение дела № 80/Р-2015 было отложено на 10.09.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «МегаЛабс», ООО «БашТелеСофт», ООО «Девино Телеком» заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.09.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Девино Телеком» (исх. б/н от 09.09.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено ООО «БашТелеСофт» на основании договора № ДТ-К/023760 от 24.04.2014г., заключенного с ООО «Девино Телеком», а также дополнительного соглашения № 01 от 24.04.2014г. в данному договору.

По условиям указанного дополнительного соглашения, ООО «БашТелеСофт» обязано получить от абонента письменное согласие на получение смс – сообщений. Ответственность за содержание смс – сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки смс – сообщений несет ООО «БашТелеСофт».

Также 10.09.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «БашТелеСофт» (исх. № 29 от 07.09.2015г.), из которых следует, что

отправителем вышеуказанного смс – сообщения является индивидуальный предприниматель <...> (далее по тексту – ИП <...>) на основании договора № ДУ0211/14 от 02.11.2014г., заключенного с ООО «БашТелеСофт».

На основании данного договора ООО «БашТелеСофт» предоставило ИП <...> услугу доступа к программному приложению, которая заключается в обеспечении формирования, доставки и подтверждении о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора (далее по тексту – услуга). Согласно пункту 6 приложения № 1 к вышеуказанному договору ИП <...> обязуется использовать услугу в соответствии с законодательством РФ только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение. ООО «БашТелеСофт» предоставляет только доступ к программному приложению на основании договора. ООО «БашТелеСофт» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит. ИП <...> самостоятельно, после авторизации по логину и паролю производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования, загружает номера абонентов и заканчивая отправкой абонентам.

ООО «БашТелеСофт» также поясняет, что абонентский номер <...> добавлен в базу программного приложения для блокировки возможной попытки отправки смс – сообщений из «личного кабинета» ИП <...>.

10.09.2015г. состоялось рассмотрение дела № 80/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Девино Телеком», ООО «БашТелеСофт» уведомленных 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 (ООО «Девино Телеком»), надлежащим (ИП <...>, адрес: <...>).

Определением от 10.09.2015г. рассмотрение дела № 80/Р-2015 было отложено на 06.10.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, ООО «БашТелеСофт», ООО «Девино Телеком» заказными письмами с уведомлением о вручении.

06.10.2015г. на рассмотрение дела № 80/Р-2015 ИП <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 06.10.2015г. рассмотрение дела № 80/Р-2015 было отложено на 05.11.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.11.2015г. на рассмотрение дела № 80/Р-2015 ИП <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.11.2015г. рассмотрение дела № 80/Р-2015 было отложено на 04.12.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.12.2015г. на рассмотрение дела № 80/Р-2015 ИП <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.12.2015г. рассмотрение дела № 80/Р-2015 было отложено на 13.01.2016г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «БашТелеСофт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

13.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 80/Р-2015 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 29.06.2015г. в 12 часов 10 минут: «Скидка 500р на покупку продуктов! utkonos.ru КодLETO500 действ до 12/07» от абонента SKIDDKA.

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 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 SKIDDKA - ИП <...> распространил рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Скидка 500р на покупку продуктов! utkonos.ru КодLETO500 действ до 12/07» (29.06.2015г. в 12 часов 10 минут) 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», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...> на основании договора № ДУ0211/14 от 02.11.2014г., заключенного с ООО «БашТелеСофт», в соответствии с условиями которого, ИП <...> обязуется использовать услугу доступа к программному приложению в соответствии с законодательством РФ только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение.

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 ИП <...> (адрес: <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2.Предписание ИП <...> не выдавать, в связи с устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «БашТелеСофт».

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 25 января 2016 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Данилова