

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:	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы,
Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 148/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Электроник Восток» (юридический адрес: 125040, г. Москва, ул. Нижняя, 5, пом. 6, ИНН 7714793647, далее - ООО «Электроник Восток») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

06.08.2014г. и 08.08.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили заявления физического лица (вх. 2374э от 06.08.2014г., вх. 2393э от 08.08.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <...> следующего содержания:

-02.08.2014г. в 10 часов 25 минут: «Москитные сетки от 400 рублей. Ремонт окон. Новокузнецк +<...>» от абонента +<...>(смс-центр + <...>);

- 05.08.2014г. в 10 часов 25 минут: «Школьная ярмарка а ИКЕЯ, Столь компьютерный от 853р, лампа настольная от 599р, рабочий стул от 957р. ТД Универмаг, Кирова 20, Т. 609400» от абонента +<...> (смс-центр + <...>).

15.09.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 148/Р-2014 в отношении ООО «Электроник Восток» и назначено к рассмотрению на 15.10.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Электроник Восток» заказным

письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

06.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Электроник Восток» (исх. № 95-14 от 03.10.2014г.), из которых следует, что ООО «Электроник Восток» не занимается самостоятельными рассылками смс – сообщений и распространением рекламы, а предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. Суть предоставляемых услуг ООО «Электроник Восток» заключается в следующем: заказчику предоставляется личный кабинет в системе, в котором он авторизуется путем ввода логина и пароля. В личном кабинете заказчик загружает в адресную книгу собственный список телефонов для последующей отправки смс – сообщений и формирует текст смс – сообщения. В личном кабинете заказчик формирует отправку смс – сообщений по заданным абонентам, выбирает дату и время рассылки и инициирует рассылку смс – сообщений.

ООО «Электроник Восток» предоставило техническую возможность по отправке смс – сообщений своему контрагенту – обществу с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент») на основании договора № ЭВ-1140-14 от 16.07.2014г. Вышеуказанные смс – сообщения были сформированы и переданы через платформу ООО «Электроник Восток». На основании вышеуказанного договора ООО «Инкор Девелопмент» берет на себя обязательство получить согласие абонента до отправки смс – сообщений. Формирование базы абонентов, формирование текста смс – сообщений, инициация рассылки смс – сообщений осуществляется в рамках данного договора ООО «Инкор Девелопмент» самостоятельно, без согласования с ООО «Электроник Восток».

15.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 148/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Электроник Восток», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 148/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Электроник Восток») надлежащим (ООО «Инкор Девелопмент», юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670).

Определением от 15.10.2014г. рассмотрение дела № 148/Р-2014 было отложено на 14.11.2014г. в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Электроник Восток», ООО «Инкор Девелопмент» заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России «отслеживание почтовых отправлений» с пометкой ФГУП Почта России о временном отсутствии адресата (ООО «Инкор Девелопмент») имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ).

14.11.2014г. на рассмотрение дела № 148/Р-2014 представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 148/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.11.2014г. рассмотрение дела № 148/Р-2014 было отложено на 11.12.2014г. в 14 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России «отслеживание почтовых отправок» с пометкой ФГУП Почта России о временном отсутствии адресата имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ).

11.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 148/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Инкор Девелопмент».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

-02.08.2014г. в 10 часов 25 минут: «Москитные сетки от 400 рублей. Ремонт окон. Новокузнецк +<...>» от абонента +<...> (смс-центр + <...>);

- 05.08.2014г. в 10 часов 25 минут: «Школьная ярмарка а ИКЕЯ, Столь компьютерный от 853р, лампа настольная от 599р, рабочий стул от 957р. ТД Универмаг, Кирова 20, Т. 609400» 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 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 ООО «Инкор Девелопмент» 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 «Инкор Девелопмент» на основании договора № ЭВ-1140-14 от 16.07.2014г., заключённого между ООО «Инкор Девелопмент» и ООО «Электроник Восток».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Инкор Девелопмент» (юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента <...>.
2. Выдать ООО «Инкор Девелопмент» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «Электроник Восток» 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 22 декабря 2014 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