

## РЕШЕНИЕ

«15» апреля 2015 г.

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; начальника отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Даниловой М.И.-	

рассмотрев дело № 138/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:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления <.....> (вх. № 2019э от 04.07.2014г., вх. № 2102э от 11.07.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений следующего содержания:

- 03.07.2014г. в 18 часов 00 минут: «Кредит, Перекредитация, Автокредит! Поможем получить. Звони 89133132082» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99) на абонентский номер <.....>;

- 08.07.2014г в 21 час 47 минут «Приватизация и оформление прав на землю. 30-30-60» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99) на абонентский номер <.....>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (исх. № 01/397, 01/398 от 19.08.2014г.), следует, что данные смс – сообщения были отправлены ООО «Комтерра».

Между ЗАО «Ярославль GSM» и ООО «Комтерра» заключен договор № 1315 от 18.12.2013г. По условиям данного договора ЗАО «Ярославль GSM» предоставляет ООО «Комтерра» услуги по передаче смс – сообщений на мобильные терминалы

абонентов других сетей через сеть ЗАО «Ярославль GSM».

Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ООО «Комтерра» самостоятельно и направляются программным обеспечением ООО «Комтерра» посредством обращения через сеть Интернет по smtp протоколу к оборудованию оператора для рассылки. База данных абонентских номеров формируется непосредственно ООО «Комтерра».

25.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 138/Р-2014 в отношении ООО «Комтерра» и назначено к рассмотрению на 25.09.2014г. в 08 часов 40 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 вышеуказанные смс – сообщения были отправлены 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.

25.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 138/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Комтерра», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/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 25.09.2014г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 23.10.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Комтерра», ООО «СофтПрофи» заказными письмами с уведомлением о вручении.

22.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 1817 от 21.10.2014г.), из которых следует, что вышеуказанные смс – сообщения были направлены обществом с ограниченной ответственностью «ГрандТелеком» (далее по тексту – ООО «ГрандТелеком»). ООО «СофтПрофи» предоставило услугу доступа к программному приложению на основании договора № ДУ270513/01 от 27.05.2013г. ООО «ГрандТелеком». 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.

Согласно условиям вышеуказанного договора ООО «ГрандТелеком» обязуется

использовать указанную услугу только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение. ООО «СофтПрофи» предоставляет только доступ к программному приложению. ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит. ООО «ГрандТелеком» самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования, загружает номера абонентов и заканчивая отправкой абонентам смс – сообщений.

23.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 138/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/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 «ГрандТелеком», ИНН 7702806475, юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, 5/7, стр. 2, помещение V, комната 18).

Определением от 23.10.2014г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 02.12.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.12.2014г. на рассмотрение дела № 138/Р-2014 представитель ООО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.12.2014г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. в 09 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.12.2014г. на рассмотрение дела № 138/Р-2014 представитель ООО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.12.2014г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 21.01.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.01.2015г. на рассмотрение дела № 138/Р-2014 представитель ООО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.01.2015г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 19.02.2015г. в 10 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.02.2015г. на рассмотрение дела № 138/Р-2014 представитель ООО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.02.2015г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 19.03.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Гранд Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.03.2015г. на рассмотрение дела № 138/Р-2014 представитель ООО «Гранд Телеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Гранд Телеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 138/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.03.2015г. рассмотрение дела № 138/Р-2014 было отложено на 15.04.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по юридическому адресу ООО «Гранд Телеком» согласно выписке из ЕГРЮЛ (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела).

15.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 138/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Гранд Телеком».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления <.....> (вх. № 2019э от 04.07.2014г., вх. № 2102э от 11.07.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений следующего содержания:

- 03.07.2014г. в 18 часов 00 минут: «Кредит, Перекредитация, Автокредит! Поможем получить. Звони 89133132082» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99) на абонентский номер <.....>;

- 08.07.2014г в 21 час 47 минут «Приватизация и оформление прав на землю. 30-30-60» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99) на абонентский номер <.....>.

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 «Гранд Телеком» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонентов (<.....>) (03.07.2014г. в 18 часов 00 минут) следующего содержания: «Кредит, Перекредитация, Автокредит! Поможем получить. Звони 89133132082» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99), (08.07.2014г в 21 час 47 минут) следующего содержания: «Приватизация и оформление прав на землю. 30-30-60» от абонента +7-902-229-51-13 (смс – центр 8-902-370-82-99).

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 «ГрандТелеком» на основании договора № ДУ270513/01 от 27.05.2013г., заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «ГрандТелеком», согласно которому ООО «ГрандТелеком» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

Из письменных пояснения ООО «СофтПрофи», представленных в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 1817 от 21.10.2014г.) следует, что абонентские номера <.....> внесены в «черный список» для дальнейшей отправки смс – сообщений.

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 «ГрандТелеком» (юридический адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, помещение V, комната 18, ИНН 7702806475) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонентов (<.....>).

2. Предписание ООО «ГрандТелеком» не выдавать в связи с устранением нарушения со стороны ООО «СофтПрофи».

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 20 апреля 2015 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:

М.И. Данилова