

РЕШЕНИЕ

«09» июня 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 № 206/Р-2014, возбужденное в отношении закрытого акционерного общества «МегаЛабс» (ИНН 1057747083767, юридический адрес: 119180, г. Москва, пер. Казачий 2-й, дом 11, корп.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:

18.11.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 3815э от 18.11.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

-28.10.2014г. в 16 часов 28 минут «Квартиры посуточно в Тюмени. «Отель Сити Тюмень» Тел: (3852) 605-691» от абонента HotelCity

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее - ОАО «ВымпелКом») (исх. № 00372/14-ИСБ-КМР от 10.12.2014г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ЗАО «МегаЛабс».

Между ОАО «ВымпелКом» и ЗАО «МегаЛабс» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн», а также дополнительное соглашение к нему, согласно которому

ОАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставил абоненту услуги доступа к программно – аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых смс - сообщений от абонента (ЗАО «МегаЛабс») к пользователям.

Согласно условиям соглашения ЗАО «МегаЛабс» получило доступ к технологическому интерфейсу программно - аппаратного комплекса – смс – платформе, являющейся техническим средством связи, посредством которого получило возможность отправки смс – сообщений через интернет, посредством веб-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя смс – сообщения у абонента-получателя может отображаться смс - центр Билайн, имеющий номер <...> -903-701-1111.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения, ЗАО «МегаЛабс» осуществляет рассылку смс – сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ЗАО «МегаЛабс» и/или партнерам ЗАО «МегаЛабс» свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

17.12.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 206/Р-2014 в отношении ЗАО «МегаЛабс» и назначено к рассмотрению на 16.01.2015г. в 11 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «МегаЛабс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.01.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «МегаЛабс» (исх. « 2490 от 14.01.2015г.), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс - сообщения осуществлялась по заказу открытого акционерного общества «Мегафон» (далее по тексту - ОАО «Мегафон») в рамках дополнительного соглашения № 92 к Генеральному соглашению от 30.04.2014г., по которому ЗАО «МегаЛабс» оказывает ОАО «Мегафон» услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов абонентов ОАО «Мегафон». Согласно пояснениям, полученным ЗАО «МегаЛабс» от ОАО «Мегафон», заказ на рассылку вышеуказанного смс - сообщения осуществил корпоративный клиент ОАО «Мегафон» - общество с ограниченной ответственностью «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» (далее по тексту - ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП») по заключенному с ОАО «Мегафон» договору оказания услуг связи с подключенной услугой «Мобильное информирование». По условиям вышеуказанного дополнительного соглашения ОАО «Мегафон» обязано получить согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного смс – сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено. При этом ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст смс – сообщения и осуществляет выбор абонента в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

ЗАО «МегаЛабс» не осуществляет направления абоненту смс - сообщений, а лишь предоставляет доступ к интерфейсу направления рекламно-информационных материалов. Данные действия осуществляет корпоративный клиент ОАО «Мегафон» с использованием сети связи ОАО «Мегафон». Технологически

направление смс - сообщений происходит с использованием аппаратно-программного комплекса Корпоративного клиента, подключенного к специальной платформе ОАО «МегаФон», которая, в свою очередь, соединена с смс - центром ОАО «ВымпелКом», с которого было получено указанное смс - сообщение.

Также, к письменным пояснениям ЗАО «МегаЛабс» была приложена справка ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП», в которой сообщается, о том, что абонент <.....> проживал в данном отеле в 2011 году. Со всеми проживающими лицами заключается двусторонний договор и подписывается согласие на получение мобильного смс – информирования. Представить договор ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не имеет возможности, так как все договоры хранятся в архиве один год. На данный момент абонент с номером <.....> извлечен из базы данных мобильного смс – информирования.

16.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 206/Р-2014 в отсутствие представителя ЗАО «МегаЛабс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 206/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ЗАО «МегаЛабс») надлежащим (ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП», юридический адрес: 625007, г. Тюмень, ул. Широтная, 13 А, оф. 60, ИНН 7203303765), а также для получения доказательств.

Определением от 16.01.2015г. рассмотрение дела № 206/Р-2014 было отложено на 16.02.2015г. в 09 часов 45 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП», ЗАО «МегаЛабс» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.02.2015г. на рассмотрение дела № 206/Р-2014 представители ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП», ЗАО «МегаЛабс» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.02.2015г. рассмотрение дела № 206/Р-2014 было отложено на 16.03.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.03.2015г. на рассмотрение дела № 206/Р-2014 представитель ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.03.2015г. рассмотрение дела № 206/Р-2014 было отложено на 16.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.04.2015г. на рассмотрение дела № 206/Р-2014 представитель ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.04.2015г. рассмотрение дела № 206/Р-2014 было отложено на 14.05.2015г. в 10 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.05.2015г. на рассмотрение дела № 206/Р-2014 представитель ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2015г. рассмотрение дела № 206/Р-2014 было отложено на 09.06.2015г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой: «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» согласно вписке из ЕГРЮЛ).

09.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 206/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

-28.10.2014г. в 16 часов 28 минут «Квартиры посуточно в Тюмени. «ОТЕЛЬ Сити Тюмень» Тел: (3852) 605-691» от абонента HotelCity

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.

К письменным пояснениям ЗАО «МегаЛабс», представленным в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 2490 от 14.01.2015г.) была приложена справка ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП», в которой сообщается, о том, что абонент <.....>проживал в данном отеле в 2011 году. Со всеми проживающими лицами заключается двусторонний договор и подписывается согласие на получение мобильного смс – информирования. Представить договор ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не имеет возможности, так как все договоры хранятся в архиве один год.

Кемеровским УФАС России у ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» были запрошены документы, подтверждающие о том, что абонент <.....> проживал в данном отеле и давал письменное согласие на получение смс – сообщений. Данная информация от ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» в адрес Кемеровского УФАС России не поступила.

В нарушение данной правовой нормы абонент HotelCity - ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» распространило рекламу 28.10.2014г. в 16 часов 28 минут посредством смс - сообщения следующего содержания: «Квартиры посуточно в Тюмени. «ОТЕЛЬ Сити Тюмень» Тел: (3852) 605-691» 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» по заключенному с ОАО «Мегафон» договору оказания услуг связи с подключенной услугой «Мобильное информирование». По условиям данного договора ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст смс – сообщения и осуществляет выбор абонента в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

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 «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» (юридический адрес: 625007, г. Тюмень, ул. Широтная, 13 А, оф. 60, ИНН 7203303765) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ООО «ОТЕЛЬ БИЗНЕС-ГРУПП» не выдавать в связи с устранением нарушения ФЗ «О рекламе».

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 16 июня 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер К.О. Валева
------------------------------------	---------------------------------

Члены Комиссии:

М.И. Данилова