

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-1278/2021

«15» декабря 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя

председателя Комиссии: <... заместителя руководителя управления;
>-

Членов

Комиссии:

<...
>- начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
<... недобросовестной конкуренции.
>-

рассмотрев дело № 042/05/18-1278/2021, возбужденное в отношении акционерного общества «Загрузка» (далее – АО «Загрузка», адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, комната 21Е, ОГРН 1057746396113, Дата присвоения ОГРН 10.03.2005, ИНН 7703544582, КПП 772501001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 21.05.2021, вх. от 24.05.2021 № 3654Э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...> следующего содержания:

-20.05.2021 в 20 часов 04 минуты: «12000 т.р. доступно для Вас! Выбирай и Забирай...» от абонента vzaimy24.ru.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» (исх. от 15.06.2021 № 5/1-03-LASB-Исх-00122/21) следует, отправка указанного смс – сообщения осуществлена АО «Загрузка» (на основании договора, заключенного с ПАО «Мегафон»).

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский 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.

07.07.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1278/2021 в отношении АО «Загрузка» и назначено к рассмотрению на 26.08.2021 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес АО «Загрузка» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя АО «Загрузка» (исх. от 23.08.2021 № 1374и.п.), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения осуществлялась в рамках исполнения договора от 01.03.2017 № <...>, заключенного между АО «Загрузка» и обществом с ограниченной ответственностью «Рапporto» (далее – ООО «Рапporto»).

В соответствии с условиями указанного договора ООО «Рапporto» поручает, а АО «Загрузка» берет на себя обязательство по предоставлению ООО «Рапporto» услуг по доступу к коммуникационной платформе АО «Загрузка» для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информационные и/или рекламные материалы ООО «Рапporto» либо клиента ООО «Рапporto», формируемых и отправляемых ООО «Рапporto» для дальнейшей отправки смс – сообщений ООО «Рапporto» абонентам, а также услуги по оказанию информационно – технического обслуживания (пункты 2.1, 2.1.1, 2.1.2 договора).

Согласно пункту 3.1.3 договора в редакции пункта 5 дополнительного соглашения от 01.08.2019 № 9 к договору ООО «Рапporto» обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание смс – сообщения, получателя, время рассылки.

Также ООО «Рапporto» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам. В частности, сообщения, согласие абонента на получение которых отсутствует, объявляются спамом (пункт 3.1.4 договора).

26.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 в отсутствие представителя АО «Загрузка», 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 (АО «Загрузка») надлежащим (ООО «Рапporto», юридический адрес: 119021, г. Москва, Муниципальный округ Хамовники вн.тер.г., ул. Л. Толстого, д. 23, стр. 4, эт/пом. 1/II, ком. 7, ОГРН 1087746876029, Дата присвоения ОГРН 25.07.2008, ИНН 7715710393, КПП 770401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу

Также Комиссия Кемеровского УФАС России решила привлечь к рассмотрению

данного дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле.

Определением от 26.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 было отложено на 30.09.2021 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

28.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Рапporto» (исх. от 27.09.2021 № 1186и.п.), из которых следует, что указанная смс – рассылка осуществлялась в рамках исполнения договора № <...> от 11.03.2020, заключенного между ООО «Рапporto» и индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>).

Согласно пункту 2.1 договора ООО «Рапporto» за обусловленную плату предоставляет ИП <...> доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование и доставку до Абонентов различных смс – рассылок, управлением ими и пр., а также услуги по осуществлению информационно – технического обслуживания.

Формирование текста смс - сообщений и создание списка телефонных номеров абонентов для отправки/доставки смс – сообщений производится ИП <...> самостоятельно с соблюдением действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления доступа к системе и не признается сторонами услугой по указанному договору (пункт 2.3 договора).

Кроме того, подписывая договор, ИП <...> гарантирует наличие согласий от абонентов на получение ими коротких текстовых сообщений, рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи. В случае направления абонентам рекламных сообщений ИП <...> гарантирует наличие согласия абонентов на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Настоящим ИП <...> гарантирует, что смс – сообщения будут направляться только тем абонентам, которые дали ИП <...> предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение им рекламы или информационных смс – рассылок по сетям электросвязи.

30.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 в отсутствие представителя ООО «Рапporto», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Рапporto») надлежащим (ИП <...>, <...>), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 30.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 было отложено на 23.11.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...>, ООО «Рапporto» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

17.11.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела №

042/05/18-1278/2021, назначенное на 23.11.2021 на 09 часов 00 минут, было отложено на 15.12.2021 на 10 часов 30 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

15.12.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-1278/2021 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-1278/2021 к рассмотрению на 25 января 2022 года на 08 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316).

3. ИП <...> необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 24 января 2022 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

-письменное согласие абонента <...> на получение рекламы посредством смс - сообщения.

Дополнительно ИП <...> необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента <...>.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для обеспечения беспрепятственного доступа к видеоконференцсвязи и формирования графика конференций Кемеровское УФАС России просит заблаговременно (не позднее 3 рабочих дней до рассмотрения) сообщить о принятом решении об участии.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.