

РЕШЕНИЕ

«11» 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 № 109/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ИНН 7715710393, ОГРН 1087746876029, дата регистрации: 25.07.2008г., юридический адрес: 127051, г. Москва, б-р Петровский, д. 3, корп. 2, оф. 1, ком. 2, далее по тексту – ООО «Раппорто») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

30.09.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 3814э от 30.09.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 01.09.2015г. в 11 часов 27 минут: «Еще круче! Купи ЛЮБОЙ, второй – БЕСПЛАТНО! В СПб, 1-30/09 letu.ru» от абонента LEtoile (смс – центр 8-916-896-03-90).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. № С301/03564 от 16.10.2015г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ООО «Раппорто» на основании договора № D140755782 от 08.12.2014г., заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Раппорто».

В соответствии с протоколом о выделении сервисного номера, о начале предоставления Услуги к вышеуказанному договору ПАО «МТС» выделило ООО «Раппорто» сервисный номер <...> , посредством которого через канал ПАО «МТС»

ООО «Раппорто» отправляет смс – сообщения своим зарегистрированным пользователям, и который ООО «Раппорто» использует в качестве номера отправителя.

В соответствии с пунктом 1.3 приложения № 6 к указанному договору ООО «Раппорто» гарантирует, что смс – сообщения будут направляться только тем пользователям, который дали ООО «Раппорто» предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение рекламы или информационных смс – рассылок по сетям электросвязи.

23.10.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 109/Р-2015 в отношении ООО «Раппорто» и назначено к рассмотрению на 20.11.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.11.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Раппорто» (исх. № 2308 от 13.11.2015г.), из которых следует, что ООО «Раппорто» не является распространителем рекламы, поскольку не осуществляет действия по формированию и отправке смс-сообщений, а лишь предоставляет доступ к техническим и программным средствам, позволяющим заказчику самостоятельно производить рассылки исходящей информации на мобильные устройства абонентов. Рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, является ООО «Алькор и Ко». Распространение ООО «Алькор и Ко» указанной рекламы осуществлялось на основании договора № 0109081200 от 01.09.2008г., заключенного между ООО «Раппорто» и ООО «Алькор и Ко». По условиям указанного договора ООО «Раппорто» обязуется посредством технических и программных средств обеспечить передачу до абонентов смс-сообщения, сформированные и отправленные ООО «Алькор и Ко».

ООО «Раппорто» направило в адрес ООО «Алькор и Ко» запрос о предоставлении документов, подтверждающих получение от абонента с телефонным номером <...> предварительного согласия на получение вышеуказанной рассылки. В ответ на запрос ООО «Алькор и Ко» предоставило скриншот электронной клиентской базы данных с информацией касательно данных по абоненту, которому принадлежит телефонный номер <...>, а также ООО «Алькор и Ко» разъяснило, что согласно утвержденной в компании процедуре, при получении накопительной дисконтной карты «Л'Этуаль» покупатель заполняет анкету, в которой он выражает свое согласие на получение смс - сообщений рекламного характера. Согласно данным клиентской базы, гражданка <...>, являющаяся пользователем телефонного номера <...> заполнила анкету и получила накопительную дисконтную карту «Л'Этуаль» 17.09.2011г. Из представленных ООО «Алькор и Ко» объяснений и документа следует, что поскольку согласие абонента с телефонным номером <...> на получение информации рекламного характера было получено, то соответственно вышеуказанное смс - сообщение было направлено на телефонный <...> правомерно, с соблюдением требований законодательства о рекламе.

20.11.2015г. состоялось рассмотрение дела № 109/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Раппорто», 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 (ООО «Раппорто»), надлежащим (ООО «Алькор и Ко», ИНН 7729265128, ОГРН 1027739498324, юридический адрес: 119261, г. Москва, Ленинский проспект, д. 72/2), а также получения дополнительных доказательств.

Определением от 20.11.2015г. рассмотрение дела № 109/Р-2015 было отложено на 09.12.2015г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Алькор и Ко», ООО «Раппорто» заказными письмами с уведомлением о вручении.

09.12.2015г. на рассмотрение дела № 109/Р-2015 законный представитель ООО «Алькор и Ко» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Алькор и Ко» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 09.12.2015г. рассмотрение дела № 109/Р-2015 было отложено на 11.01.2016г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Алькор и Ко» заказным письмом с уведомлением о вручении.

22.12.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Алькор и Ко» (исх. б/н от 14.12.2015г.), из которых следует, что при совершении покупки на определенную сумму в магазинах «Л'ЭТУАЛЬ» покупатель имеет право получить накопительную дисконтную карту «Л'ЭТУАЛЬ». В этом случае покупатель заполняет соответствующую анкету, в которой указывает номер мобильного телефона и выражает свое согласие на получение смс – рассылок. Данные покупателя, в том числе фамилия, имя и отчество, номер мобильного телефона, указанные в анкете, заносятся в специальную электронную клиентскую базу ООО «Алькор и Ко». По информации ООО «Алькор и Ко», телефонный номер <...> принадлежит <...>, которая 17.09.2011г., заполнив соответствующую анкету (копия анкеты прилагается к письменным пояснениям), выразила свое согласие на получение смс – сообщений рекламного характера.

Также ООО «Алькор и Ко» сообщает, что телефонный номер <...> исключен из электронной базы, в настоящее время смс – сообщения рекламного характера от ООО «Алькор и Ко» ему не направляются.

11.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 109/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «Алькор и Ко», 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:

- 01.09.2015г. в 11 часов 27 минут: «Еще круче! Купи ЛЮБОЙ, второй – БЕСПЛАТНО! В СПб, 1-30/09 letu.ru» от абонента LEtoile (смс – центр 8-916-896-03-90).

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.

ООО «Алькор и Ко» в адрес Кемеровского УФАС России была предоставлена копия анкеты, в которой абонент <...> - <...> дает свое согласие на получение смс – сообщений рекламного характера от ООО «Алькор и Ко».

В связи с тем, что <...> не является заявителем по данному делу, Кемеровским УФАС России в адрес ПАО «МТС» был направлен запрос о предоставлении информации о том, на кого и с какого периода времени зарегистрирован телефонный номер <...>.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. № С301/04114 от 01.12.2015г.), следует, что телефонный номер <...> с 06.10.2006г. зарегистрирован на <...>, который является заявителем по данному делу.

Из заявления следует, что <...> согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <...> не давал.

В нарушение данной правовой нормы абонент LEtoile - ООО «Алькор и Ко» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Еще круче! Купи ЛЮБОЙ, второй – БЕСПЛАТНО! В СПб, 1-30/09 letu.ru» (смс – центр 8-916-896-03-90) (01.09.2015г. в 11 часов 27 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», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Алькор и Ко» на основании договора № 0109081200 от 01.09.2008г., заключенного между ООО «Рапporto» и ООО «Алькор и Ко», в соответствии с условиями которого ООО «Рапporto» обязуется посредством технических и программных средств обеспечить передачу до абонентов смс - сообщения, сформированные и отправленные ООО «Алькор и Ко».

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 «Алькор и Ко» (ИНН 7729265128, ОГРН 1027739498324, юридический адрес: 119261, г. Москва, Ленинский проспект, д. 72/2) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2.Предписание ООО «Алькор и Ко» не выдавать в связи с устранением нарушения.

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 22 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