

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 655-120р

«07» декабря 2017 года город Воронеж

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

председатель Комиссии: В. Г. Попов – заместитель руководителя;

члены Комиссии: О. Г. Козинина – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Н. М. Федирчук – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 655-120р по признакам нарушения акционерным Обществом «СМАРТКАРДЛИНК» (115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, зарегистрировано 27.04.1999 года в государственном учреждении Московская регистрационная палата за ИНН 7734198004, КПП 772301001) (далее по тексту – АО «СМАРТКАРДЛИНК», АО «СКЛ»), Обществом с ограниченной ответственностью «СМС ТРАФИК» (115088, г. Москва, пр. Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, зарегистрировано 28.01.2005 года в межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве за ИНН 7705642257, КПП 772301001) (далее по тексту – ООО «СМС ТРАФИК»), Обществом с ограниченной ответственностью «СТАРРИЧЕРЗ» (125040, г. Москва, пр-т Ленинградский, д. 15, стр. 1, зарегистрировано 12.02.2002 года в главном Управлении Министерства юстиции Российской Федерации по г. Москве за ИНН 7713312559, КПП 771401001) (далее по тексту – ООО «СТАР РИЧЕРЗ») требований пункта 8 статьи 7 и части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») и Обществом с ограниченной ответственностью «ФИЛИП МОРРИС СЭЙЛЗ ЭНД МАРКЕТИНГ» (127051, г. Москва, бульвар Цветной, д. 2, зарегистрировано 09.02.1999 года в государственном учреждении Московская регистрационная палата за ИНН 7710298176, КПП 770201001) (далее по тексту – ООО «ФМСМ») требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - представителя ООО «ФМСМ» по доверенности № 1888 от 13.03.2017 года <...> (далее по тексту – <...>),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – АО «СКЛ» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «СМС ТРАФИК» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «СТАРРИЧЕРЗ» (уведомлено надлежащим образом),

в отсутствие заявителя – <...> (уведомлен надлежащим образом),

У С Т А Н О В И Л А:

В Воронежское УФАС России поступило обращение гражданина <...> (вх. № 01-10/452 от 17.08.2017), перенаправленное из ФАС России, с указанием на признаки нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством SMS-сообщений.

Гражданин указал, что 16 августа 2017 года в 16:37 (мск) на его телефонный номер «<...>» поступило SMS-сообщение рекламного характера следующего содержания: - «Привет, Антон! 85 руб. за пачку - максимальная розничная цена на BOND STREET Contrast Premium в большинстве магазинов твоего города. Компактный формат, мягкий вкус, доступная цена. Вопросы? 8 800 200 0505», распространявшееся посредством SMS-рассылки 16:37 (мск.) 16.08.2017 с указанием в адресной строке

отправителя «BondStreet» (далее по тексту – рассматриваемая реклама).

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является табачный продукт BOND STREET Compact Premium.

Согласно пункту 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» 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.

Гражданин указал, что вышеуказанная реклама распространялась на принадлежащий ему номер «<...>» без его согласия.

Таким образом, распространение рекламы от «BondStreet» посредством SMS-сообщений 16 августа 2017 года осуществлялось с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 и части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ПАО «МТС» в своем письменном ответе (вх. № 01-11/2199 от 15 сентября 2017 года) на запрос Воронежского УФАС России указало, что вышеуказанное SMS-сообщение отправленное с номера «BondStreet», поступило 12 октября 2016 года в 11:38 (мск) на мобильный телефонный номер «<...>» от акционерного Общества «СМАРТКАРДЛИНК» (115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2).

Определением от 17 октября 2017 года № 655-120р в отношении АО «СКЛ» и ООО «ФМСМ» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 00 минут (мск) 09 ноября 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72, каб. 5.

АО «СКЛ» в своем письменном ответе (исх. № 04/11 от 03 ноября 2017 года) на Определение о возбуждении дела № 655-120р (исх. № 03-16/4514 от 17 октября 2017 года) Воронежского УФАС России указало, что АО «СКЛ» в рамках договора № 010413 от 01.04.2013 года, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «СМС ТРАФИК» (115088, г. Москва, пр. Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, зарегистрировано 28.01.2005 года в межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве за ИНН 7705642257, КПП 772301001) (далее по тексту – ООО «СМС ТРАФИК»), оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС ТРАФИК», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС ТРАФИК» сообщений, их обработке и отправке на SMSC Оператора для передачи пользователям SMS-сообщений, а Общество с ограниченной ответственностью «СТАР РИЧЕРЗ» (125040, г. Москва, пр-т Ленинградский, д. 15, стр. 1, зарегистрировано 12.02.2002 года в главном Управлении Министерства юстиции Российской Федерации по г. Москве за ИНН 7713312559, КПП 771401001) (далее по тексту – ООО «СТАР РИЧЕРЗ») (Заказчик) инициировало рассылку данного SMS-сообщения на основании договора с ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) 486/15 от 01.09.2015 года (Договор),

в рамках которого Заказчику был предоставлен канал для самостоятельной рассылки SMS-сообщений, отметив, что вся модерация и управление SMS-рассылкой осуществлялась на стороне ООО «СТАР РИЧЕРЗ».

ООО «ФМСМ» в своем письменном ответе (вх. № 01-11/2574 от 09 ноября 2017 года) на Определение о возбуждении дела № 655-120р (исх. № 03-16/4514 от 17 октября 2017 года) Воронежского УФАС России указало, что «Содержание СМС-сообщений определяется ФМСМ и передается ООО «СТАР РИЧЕРЗ» для дальнейшего направления адресатам с использованием комплекса оборудования и программного обеспечения ООО «СМС ТРАФИК» и специалистов ООО «СТАР РИЧЕРЗ». Список получателей информационных сообщений формируется ФМСМ на основании имеющихся у Общества индивидуальных соглашений о предоставлении информации, получении и обработке персональных данных. Список лиц, которым направляется информация заранее известен отправителю. Информационные сообщения всегда адресованы непосредственно получателю, носят персонифицированный характер и не направлены на привлечения внимания неопределенного круга лиц. Все адресаты являются потребителями табачной продукции, которые изъявили желание получать конклюдентные действия по установлению правоотношений с ФМСМ в связи с предоставлением информации. Таким образом, действия ФМСМ, ООО «СТАР РИЧЕРЗ» и ООО «СМС ТРАФИК» по направлению информации о продукте его потребителям не могут квалифицироваться как реклама».

09 ноября 2017 года на рассмотрении дела № 655-120р представитель ООО «ФМСМ» по доверенности <...> подтвердила позицию, изложенную в письменном ответе Общества (вх. № 01-11/2574 от 09 ноября 2017 года).

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее по тексту – Правила), Рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения:

по мотивированному ходатайству стороны по делу или иного лица, привлеченного к участию в деле, об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки на его рассмотрение по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;

в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств;

в связи с необходимостью привлечения, по мнению антимонопольного органа, к участию в деле других лиц;

в случае неявки на рассмотрение дела в антимонопольный орган лица (лиц), участвующего (участвующих) в деле, если антимонопольный орган примет решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствие данного лица (лиц).

Таким образом, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и сведений, в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, а также в связи с необходимостью привлечения, Определением об отложении рассмотрения дела № 655-120р от 09 ноября 2017 года, Комиссия отложила рассмотрение дела на 11 часов 00 минут (мск) 07 декабря 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72.

Определением о продлении срока рассмотрения дела (№ 655-120р от 09.11.2017) рассмотрение дела продлено до 17 января 2017 года.

В своем письменном ответе на Определение об отложении рассмотрения дела № 655-120р от 09 ноября 2017 года ООО «СТАР РИЧЕРЗ» сообщило, что ООО «СТАР РИЧЕРЗ» (далее по тексту – Агентство) является агентством, оказывающим в рамках Соглашения о предоставлении услуг № 4503138 от 13.02.2017 маркетинговые и

коммуникационные услуги своему клиенту – Обществу с ограниченной ответственностью «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг», в том числе привлекая третьих лиц, в частности, Агентство привлекло ООО «СМС ТРАФИК», для оказания услуг по направлению индивидуальных информационных сообщений в интересах клиента.

07 декабря 2017 года на рассмотрении дела № 655-120р представитель ООО «ФМСМ» по доверенности <...> подтвердила позицию, изложенную в письменном ответе Общества (вх. № 01-11/2574 от 09 ноября 2017 года).

07 декабря 2017 года на заседание Комиссии гр. <...> (уведомлен надлежащим образом), не явился.

Истребованные у гр. <...> сведения и документы, необходимые для всестороннего, полного и объективного выяснения обстоятельств дела, предоставлены не были.

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в случае необходимости получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств.

Таким образом, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и сведений, в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссия находит основания для отложения рассмотрения настоящего дела.

В соответствии с абзацем 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

1. Рассмотрение дела № 655-120р отложить.

2. Назначить дело № 655-120р к рассмотрению на 14 часов 00 минут (мск) 17 января 2017 года в помещении Воронежского УФАС России (г. Воронеж, ул. Кольцовская, 72).

3. Заявителю – <...> в срок до 15 часов 00 минут (мск) 12 января 2017 года, в т. ч. по электронной почте to36@fas.gov.ru, предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, ул. Карла Маркса, д. 55) следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):

3.1. заключалось ли с Вами индивидуальное соглашение о предоставлении информации, получении и обработке персональных данных с ООО «ФМСМ» (ИНН 7710298176, КПП 770201001), в соответствии с которым Вы даете согласие на предоставление Вам информации о табачных и табакосодержащих изделиях товарных знаков (марок) аффилированных компаний «Филип Моррис Интернэшнл», об их изготовителях (импортерах, продавцах) и иной информации, предусмотренной рассматриваемым соглашением и соответствующей интересам Совершеннолетнего потребителя;

3.2. указать обстоятельства заключения Вами индивидуального соглашения о предоставлении информации, получении и обработке персональных данных с ООО «ФМСМ» (ИНН 7710298176, КПП 770201001).

В указанный срок надлежит предоставить информацию и документы по каждому отдельному пункту настоящего запроса.

Информацию необходимо предоставить с сопроводительным письмом, содержащим перечень предоставляемых документов, а также их наименование, номер и дату принятия.

Все копии документов (каждая страница) и информация на иных носителях, должны быть заверены печатью и подписью руководителя организации.

Непредоставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) - влечет ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В указанные в п. 4 настоящего определения время и место предлагается явиться руководителям/представителям организации с документами, подтверждающими полномочия руководителей/представителей организации и документами, удостоверяющими личность.

Председатель Комиссии

В. Г. Попов

Члены Комиссии:

О. Г. Козинина

Н. М. Федирчук