

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 116/Р-2014

«02» декабря 2014г.

г. Кемерово

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

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

рассмотрев дело № 116/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул.Летниковская, д.10, стр.1, ИНН 7705658056, далее – ООО «ОСК») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

04.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 1695э от 04.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя (<.....>) следующего содержания:

- 22.05.2014г. в 11 часов 58 минут: «Сенсация! ДЖОН ГАЛЬЯНО – новый арт-директор Л'Этуаль! Смотрите прямую трансляцию 22 мая в 19.30 <http://imix-lab.ru/onair/letoile.php>» от абонента L'etoile, (смс – центр <...>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «ВымпелКом» (исх. № 01922/14-ИСБ от 11.07.2014г.), следует, что данное смс - сообщение было отправлено ООО «ОСК». Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» заключен договор об оказании услуг связи Билайн № 501770059 от 20.11.2013г., а также дополнительное соглашение №1 от 20.11.2013г. на оказание услуги «корпоративные смс сервисы», согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений от ООО «ОСК» к пользователям.

Согласно условиям соглашения ООО «ОСК» получило доступ к интерфейсу, посредством которого получило возможность отправки смс – сообщений через интернет. При этом в качестве отправителя смс у абонента-получателя может отображаться смс - центр Билайн, имеющий номер +<...>. В соответствии с условиями дополнительного соглашения ООО «ОСК» обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс – сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений. Техническое и фактическое формирование смс - сообщения, формирование базы получателей и рассылка по адресатам смс - сообщений осуществлялась ООО «ОСК».

29.07.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 116/Р-2014 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 27.08.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.08.2014г. на рассмотрение дела № 116/Р-2014 представитель ООО «ОСК» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 116/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.08.2014г. рассмотрение дела № 116/Р-2014 было отложено до 26.09.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. № 512 от 29.08.2014г.) из которых следует, что ООО «ОСК» оказывает технические услуги обеспечения функционирования программного обеспечения лицам, осуществляющим рассылку смс – сообщений, не обладающим соответствующим оборудованием и программным обеспечением.

ООО «ОСК» проверило факт направления каких-либо сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на вышеуказанный мобильный телефон и выяснило, что указанное сообщение поступало на оборудование ООО «ОСК» от Общества с ограниченной ответственностью «Раппорто» (далее по тексту - ООО «Раппорто») на основании договора № sms-29/10-10 от 01.10.2010г. По данному договору ООО «ОСК» оказывает ООО «Раппорто» техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс – сообщений. Формирование и отправка смс – сообщений осуществляется ООО «Раппорто» самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. ООО «ОСК» не имеет технической возможности формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от ООО «Раппорто» смс – сообщения.

При этом в соответствии с условиями вышеуказанного договора ООО «Раппорто» обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно оказался.

26.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 116/Р-2014 в отсутствие

представителя ООО «ОСК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 116/P-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ООО «Раппорто», ИНН 7715710393, юридический адрес: 127254, г. Москва, проезд Огородный, д. 5, стр. 3, оф. 713).

Определением от 26.09.2014г. рассмотрение дела № 116/P-2014 было отложено на 24.10.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто», ООО «ОСК» заказными письмами с уведомлением о вручении.

24.10.2014г. на рассмотрение дела № 116/P-2014 представители ООО «Раппорто», ООО «ОСК» не явились. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Раппорто», ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 116/P-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.10.2014г. рассмотрение дела № 116/P-2014 было отложено на 02.12.2014г. в 09 часов 15 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.11.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Раппорто» (исх. б/н, б/д), 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 телефоны абонентов. Распространителем вышеуказанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Алькор и Ко» (далее по тексту – ООО «Алькор и Ко»). Между ООО «Раппорто» и ООО «Алькор и Ко» заключен договор № 01090812100 от 01.09.2008г. По условиям данного договора ООО «Раппорто» обязуется посредством технических и программных средств обеспечить передачу до абонентов смс – сообщений, сформированных и отправленных 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 в соответствии с утвержденной в компании процедурой, 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 <.....>, являющаяся владелицей телефонного номера <.....>, заполнила анкету и получила накопительную дисконтную карту «Л'Этуаль» 14.07.2009г.

02.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 116/P-2014 в отсутствие представителя ООО «Раппорто», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

04.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 1695э от 04.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный номер заявителя (<.....>) следующего содержания:

- 22.05.2014г. в 11 часов 58 минут: «Сенсация! ДЖОН ГАЛЬЯНО – новый арт-директор Л'Этуаль! Смотрите прямую трансляцию 22 мая в 19.30 <http://imix-lab.ru/onair/letoile.php>» от абонента LEtoile, (смс - центр +<...>).

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

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи 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 распространённой 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.

Однако, в материалы дела был представлен скриншот электронной базы данных ООО «Алькор и Ко» с информацией об абоненте <.....>, из которой следует, что заявитель заполнила анкету на получение дисконтной карты, указав номер мобильного телефона <.....>, а также подтвердила свое согласие на получение информационных и рекламных смс – сообщений от ООО «Алькор и Ко» путем заполнения анкеты на получение дисконтной карты.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений от ООО «Алькор и Ко», у которого заключен договор с ООО «Раппорто» № 01090812100 от 01.09.2008г. о передаче абонентам смс – сообщений, сформированных и отправленных ООО «Алькор и Ко», признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Раппорто» отсутствуют.

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,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 116/Р-2014 в отношении ООО «Раппорто» (ИНН 7715710393, юридический адрес: 127254, г. Москва, проезд Огородный, д. 5, стр. 3, оф. 713) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

Н.Е. Кухарская
Е.Б. Каминская
М.И. Данилова