

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 1/P-2017

«28» февраля 2017г.

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;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б.-	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Хохолковой М.И.-	специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 1/P-2017, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, КПП 434501001, дата регистрации: 26.12.2014г., юридический адрес: 610000, г. Кемерово, ул. Московская, д. 4, каб. 413, далее – ООО «ДЭНИ КОЛЛ») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

12.12.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 4991э от 12.12.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» от абонента PERVOMASTER (смс – центр 8-903-701-11-11).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. № ВР-03/28540 от 26.12.2016г.), следует, что отправителем

вышеуказанного смс – сообщения является ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 576974438 от 09.11.2015г., а также дополнительного соглашения № 1 от 09.11.2015г. к указанному договору, согласно которым ПАО «ВымпелКом» как оператор связи оказывает ООО «ДЭНИ КОЛЛ» как абоненту услуги доступа к программно – аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки смс – сообщений определенному кругу лиц партнерами абонента и/или абонентом.

Согласно условиям соглашения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» получило доступ к технологическому интерфейсу программно – аппаратного комплекса ПАО «ВымпелКом», посредством которого получило техническую возможность формирования и рассылки смс – сообщений пользователям, определенных ПАО «ВымпелКом», с использованием интерфейса услуги (пункт 1.5 дополнительного соглашения).

В соответствии с условиями дополнительного соглашения, при пользовании услугами ООО «ДЭНИ КОЛЛ» самостоятельно, без участия ПАО «ВымпелКом» определяет содержание смс – сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку смс – сообщений на абонентские номера своих клиентов, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи ПАО «ВымпелКом» и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи. Согласно пункту 4.2 соглашения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» осуществляет рассылку смс – сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и/или его партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки смс – сообщений.

Таким образом, техническое и фактическое формирование смс – сообщений, определением списка пользователей и их абонентских номеров, рассылка по адресатам смс – сообщения, указанного в запросе осуществлялось ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы 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.

13.01.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 1/Р-2017 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и назначено к рассмотрению на 28.02.2017г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.02.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. № 19 от 08.02.2017г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено в рамках договора № 105/SMS от 01.11.2016г., заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик». В соответствии с пунктом 3.1.2 указанного договора ООО «СМС Трафик» обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получать от абонента, на абонентское устройство которого планируется отправка смс – сообщений, согласие на получение таких смс – сообщений в форме, безоговорочно подтверждающей волеизъявление абонента на получение смс – сообщений. Пунктом 4.3 договора установлено, что ООО «СМС Трафик» самостоятельно формирует смс – сообщения, инициирует отправку смс – сообщений, производит выбор конкретных настроек и опций оказания услуг и совершает другие действия в рамках оказания ООО «ДЭНИ КОЛЛ» услуг по вышеуказанному договору. Согласно пункту 6.4 договора ООО «СМС Трафик» несет полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в смс – сообщениях и присваиваемый адрес отправителя.

Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» направило в адрес Кемеровского УФАС России скриншот базы, в соответствии с которым абонент <...> является постоянным покупателем строительного центра «Первомастер», однако, в соответствии с представленным скриншотом, волеизъявление абонента <...> на получение смс – сообщений отсутствует.

16.02.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. б/н от 08.02.2017г.) о рассмотрении дела № 1/Р-2017 в отсутствие представителей ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в связи с территориальной удаленностью.

Данное ходатайство удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

28.02.2017г. состоялось рассмотрение дела № 1/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ», 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 «ДЭНИ КОЛЛ») надлежащим ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, КПП 772301001, дата регистрации: 28.01.2005г., юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южноповоротный проезд, д. 20 А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2).

В соответствии с абзацем 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 5 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 1/Р-2017 отложить.

2. Назначить дело № 1/Р-2017 к рассмотрению **на 03 апреля 2017 года на 09 часов 00 минут** по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в **08 часов 50 минут в каб. 316.**

3. ООО «СМС Трафик» необходимо представить **в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 03 апреля 2017 года** копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-договора (иного документа), заключенного ООО «СМС Трафик» с оператором связи на рассылку смс - сообщений рекламного характера (в том числе, на абонентский номер <...>);

-платежных документов, подтверждающих оплату за рассылку смс - сообщений (в том числе на абонентский номер <...>);

-письменного согласия абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс - сообщений.

Дополнительно ООО «СМС Трафик» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Явка представителя ООО «СМС Трафик» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна.**

Заместитель председателя Комиссии

Л.И. Ланцман

Е.Б. Каминская

Члены Комиссии

М.И. Хохолкова