

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОБЪЕДИНЕНИИ ДЕЛ В ОДНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

«10» ноября 2014 г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления; ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Акатьевой И.С. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы,
	Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 130/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «КрафтТелеком» (юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская 24, пом. 219, ИНН 7718828562, далее - ООО «КрафтТелеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), а также материалы дела № 131/Р-2014, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мобилфон» (юридический адрес: 660049, г. Красноярск, пр. Мира 45 «А», ИНН 2466122079, далее - ООО «Мобилфон») по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе признала необходимым объединить указанные дела в одном производстве.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

УСТАНОВИЛА:

20.06.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 1837э, 383/ф.л. от 20.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <...> следующего содержания:

- 03.01.2014г. в 11 часов 54 минуты «В январе ДОМИНГО дарит Вам бесценные дни!

Скидки до 50% весь январь! Гипермаркет ДОМИНГО, ул. Тухачевского, 40/2
www.domingo.su» от абонента DOMINGO;

-09.01.2014г. в 12 часов 43 минуты «Бесценные дни продолжаются! Обои флизелиновые Sergio Rossellini (ширина 1,06м) – всего 499р. ДОМИНГО, ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента DOMINGO;

-17.01.2014г. в 10 часов 43 минуты «Бесценные дни продолжаются! Плед флисовый Spanu 1,3x1,7 м – всего 229 руб. Гипермаркет ДОМИНГО, ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента DOMINGO;

-17.04.2014г. в 14 часов 35 минут «Осваивайте новые земли вместе с Доминго! Шланг садовый GARDENA Standard, длина 20м – всего 655 руб. ДОМИНГО ул. Тухачевского, 40/2» от абонента +<...>;

-25.04.2014г. в 15 часов 21 минуту «Открывайте новые земли с ДОМИНГО! Только 25, 26 и 27 апреля культиватор HYUNDAI T700 в кредит 0-0-24 всего за 790р./мес. ул. Тухачевского, 40/2» от абонента +<...>;

-25.04.2014г. в 15 часов 23 минуты «Открывайте новые земли с Доминго! Культиватор HYUNDAI T700 в рассрочку на 10мес. – всего за 1899р. в мес. ДОМИНГО, ул. Тухачевского, 40/2» от абонента +<...>;

-31.05.2014г. в 11 часов 55 минут «ДОМИНГО. Дача – это тоже путешествие! Электротриммер OMAX всего за 777 руб. ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента +7<...>;

-11.06.2014г. в 19 часов 39 минут «ДОМИНГО. Выгодное предложение для дачного строительства – лист кровельный ОНДУЛИН красный – 379р. ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента +<...>.

14.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 130/Р-2014 в отношении ООО «КрафтТелеком» и назначено к рассмотрению на 12.09.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.09.2014г. на рассмотрение дела № 130/Р-2014 представитель ООО «КрафтТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КрафтТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 130/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.09.2014г. рассмотрение дела № 130/Р-2014 было отложено до 10.10.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «КрафтТелеком» (исх. № 264 от 01.10.2014г.), из которых следует, что для оказания услуг связи ООО «КрафтТелеком» подписывает договор, предметом которого является предоставление заказчику технической возможности самостоятельно, с помощью своих технических средств, по предоставленному ООО «КрафтТелеком» каналу связи отправлять созданные заказчиком сообщения.

Заказчик самостоятельно определяет получателей, используя имеющуюся у него базу абонентов, при этом ответственность на нарушение законодательства о рекламе и получение согласия абонента возложена на заказчика.

Отправителем вышеуказанных смс – сообщений является ЗАО «Техносистема» по договору № 600 от 27.08.2013г., заключенному между ООО «КрафтТелеком» и ЗАО «Техносистема». Согласно условиям данного договора ЗАО «Техносистема» обязалось не использовать подключение к технической базе ООО «КрафтТелеком» для отправки спама.

09.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 130/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «КрафтТелеком», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «КрафтТелеком») надлежащим (ЗАО «Техносистема», ИНН 041105039, юридический адрес: 649002, г. Горно - Алтайск, пр-т Коммунистический, 109/6, № 2, блок 2 «д»), а также для получения доказательств.

Определением от 10.10.2014г. рассмотрение дела № 130/Р-2014 было отложено на 10.10.2014г. в 10 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «КрафтТелеком», ЗАО «Техносистема» заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.11.2014г. на рассмотрение дела № 130Р-2014 представители ООО «КрафтТелеком», ЗАО «Техносистема» не явились, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение о рассмотрении дела № 130/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «КрафтТелеком», ЗАО «Техносистема».

22.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «Техносистема» (исх. № 858-1С от 22.10.2014г.), из которых следует, что рассылка смс – сообщений осуществляется по базе постоянных покупателей Гипермаркета «Доминго». При получении карты постоянного клиента, покупатель заполняет анкету, в которой указывает свой телефон, а также согласие (или не согласие) на получение смс – рассылки. В анкете указано, что подписывая анкету-заявление покупатель дает согласие на участие в программе лояльности Гипермаркета «Доминго», настоящее согласие предоставляется на срок действия программы лояльности и может быть отозвано покупателем в любой момент путем направления письменного уведомления. Срок действия программы лояльности указан на сайте www.domingo.su. В настоящее время программа лояльности действует. Покупателем Носиковым Родионом Геннадьевичем была предоставлена анкета-заявления на получение карты постоянного покупателя в январе 2012 года. В анкете указан номер телефона покупателя <...> и дано согласие на получение смс – рассылки рекламного характера.

Также, 14.08.2014г. Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 131/Р-2014 в отношении ООО «СМС-оценка».

20.06.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица

(вх. № 1837э, 383/ф.л. от 20.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <...> следующего содержания:

- 04.03.2014г. в 16 часов 00 минут «ДОМИНГО – подарки к 8 марта! Скидка 10% на всю посуду и вазы по вашей Карте постоянного Покупателя до 10 марта! ул. Тухачевского, 40/2» от абонента +<...>;

- 13.03.2014г. в 13 часов 33 минуты «ДОМИНГО – весна пришла в ярких цветах! Обои виниловые в ассортименте от 190р. и обои флизелиновые от 290р. за рулон ул. Тухачевского, 40/2» от абонента +<...>;

- 20.03.2014г. в 13 часов 21 минуту «ДОМИНГО – весна пришла в ярких цветах! Роза кустовая Чайно-гибридная в ассортименте – всего 99 руб. ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента +<...>;

- 28.03.2014г. в 11 часов 43 минуты «ДОМИНГО – весна пришла в ярких цветах! Роза кустовая Чайно-гибридная в ассортименте – всего 99 руб. ул. Тухачевского, 40/2 www.domingo.su» от абонента +<...>.

14.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 131/Р-2014 в отношении ООО «Мобилфон» и назначено к рассмотрению на 12.09.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобилфон» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобилфон» (исх. № 09-1/885 от 01.09.2014г.), из которых следует, что доступ для отправления смс – сообщений ООО «Мобилфон» предоставляет ООО «СМС-оценка» по протоколу smtp v.3.4. Между ООО «Мобилфон» и ООО «СМС-оценка» заключен договор № 106/11 от 17.02.2011г., в соответствии с условиями которого ООО «Мобилфон» не является создателем (изготовителем) смс – сообщений и всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс – сообщений и их содержание несет ООО «СМС-оценка».

12.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 131/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мобилфон», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 131/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Мобилфон») надлежащим (ООО «СМС-оценка», ИНН 4217100872, юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 1206).

Определением от 12.09.2014г. рассмотрение дела № 131/Р-2014 было отложено на 08.10.2014г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобилфон», ООО «СМС-оценка» заказным письмом с уведомлениями о вручении.

24.09.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения

ООО «СМС Оценка» (исх. № 127 от 24.09.2014г.), из которых следует, что ООО «СМС – оценка» является компанией, которая предоставляет другим организациям и индивидуальным предпринимателям сервис по отправке различного рода смс – сообщений. У ООО «СМС – оценка» создан свой сайт, на котором регистрируются все клиенты. После регистрации каждый клиент получает доступ в «личный кабинет», зайдя в который, он может формировать тексты смс – сообщений и осуществлять рассылку по своей клиентской базе. Вход в «личный кабинет» возможен только по индивидуальному паролю и логину, которые известны только самому клиенту. Каждый клиент осуществляет смс – рассылку по собственной клиентской базе, которая также не доступна для ООО «СМС – оценка». Одним из клиентов ООО «СМС – Оценка» является Закрытое акционерное общество «Техносистема» (далее – ЗАО «Техносистема») по договору № 80000506295 от 22.07.2009г. В соответствии с договором тексты смс – сообщений определяются отправителем самостоятельно и с ООО «СМС-оценка» не согласовываются. Также, условиями вышеуказанного договора предусмотрено, что клиент должен получать согласие абонентов на получение смс – сообщений, что он отвечает за содержание смс – сообщений и должен соблюдать законодательство о рекламе при рассылке.

29.09.2014г. ООО «СМС-оценка» предоставило в адрес Кемеровского УФАС России дополнительные пояснения (исх. № 130 от 26.09.2014г.), к которым была приложена анкета, переданная ЗАО «Техносистема», которая подтверждает дачу абонентом <...> согласия на рассылку ему смс – сообщений. Но фамилия заявителя и фамилия участника анкеты в данном случае не совпадают.

08.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 131/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «СМС – Оценка», ООО «Мобилфон», уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС – Оценка») надлежащим (ЗАО «Техносистема»), ИНН 041105039, юридический адрес: 649002, г. Горно - Алтайск, пр-т Коммунистический, 109/6, № 2, блок 2 «д»), а также для получения доказательств.

Определением от 08.10.2014г. рассмотрение дела было отложено на 05.11.2014г. в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка», ЗАО «Техносистема» заказными письмами с уведомлением о вручении. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС-оценка» Кемеровское УФАС России не располагает.

05.11.2014г. состоялось рассмотрение дела № 131/Р-2014 в присутствии представителя ЗАО «Техносистема» Калинкиной Елены Анатольевны (далее по тексту – Калинкина Е.А.) (по доверенности № 01/14.07-003 от 01.07.2014г.).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 131/Р-2014 для получения дополнительных доказательств.

В соответствии с абзацем 2 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 2 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. Объединить дело № 130/Р-2014 и дело № 131/Р-2014 в одном производстве.
2. Присвоить объединяемому делу № 130/Р-2014.
3. Признать лицом, участвующим в объединяемом деле ответчика – ЗАО «Техносистема».

4. Назначить рассмотрение дела № 130/Р-2014 на **__ декабря 2014г. на __ часов __ минут по адресу: 650000, г.Кемерово, ул.Ноградская, 5, каб. 309** (регистрация участников дела состоится в **__ часов __ минут в каб. 316**).

4. ЗАО «Техносистема» необходимо представить **в адрес Кемеровского УФАС России в срок до __ декабря 2014 года** копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации;

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

- документальное подтверждение того, что абонент <...> не обращался в ЗАО «Техносистема» с требованием прекратить рассылку смс – сообщения рекламного характера на абонентский номер.

Дополнительно ЗАО «Техносистема» 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 ЗАО «Техносистема» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Члены Комиссии

И.С. Акатьева

Ю.Е. Ромадина