

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 130/Р-2014

«09» декабря 2014г.

г. Кемерово

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

	Клостер Е.Б. -	
	Каминской Е.Б.-	заместителя руководителя управления;
Заместителя Председателя Комиссии:	Ромединой Ю.Е. -	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Даниловой М.И.-	специалиста-эксперта отдела рекламы, 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

УСТАНОВИЛА:

20.06.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (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 +<...>;

-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.

10.10.2014г. 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 10.11.2014г. 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 <.....> 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 <.....> (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 располагало.

05.11.2014г. состоялось рассмотрение дела № 131/Р-2014 в присутствии представителя ЗАО «Техносистема» <.....> (далее по тексту – <.....>) (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/P-2014 для получения дополнительных доказательств.

Определением от 05.11.2014г. рассмотрение дела № 131/P-2014 было отложено на 09.12.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «Техносистема» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.11.2014г. по результатам рассмотрения дела № 130/P-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости объединения дела № 130/P-2014 и дела 131/P-2014 в одном производстве.

Определением от 10.11.2014г. дело 130/P-2014 и дело № 131/P-2014 были объединены в одном производстве. Объединяемому делу был присвоен № 130/P-2014 и назначено на 09.12.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «Техносистема» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомительная карточка от 28.11.2014г. о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

09.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 130/P-2014 в отсутствие представителя ЗАО «Техносистема», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На мобильный номер <.....> были направлены вышеуказанные смс – сообщения.

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на мобильный 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 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.

Однако, ЗАО «Техносистема» представило в материалы дела анкету-заявление на получение карты постоянного покупателя, заполненную Покупателем <.....> в январе 2012 года. В анкете указан номер телефона покупателя <.....> и дано согласие на получение смс – рассылки рекламного характера.

В связи с тем, что <.....> не является заявителем по данному делу, Кемеровским УФАС России был направлен запрос ЗАО «Теле-2 Кемерово» о предоставлении информации о том, на кого зарегистрирован абонентский номер <.....>.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Теле-2 Кемерово» (исх. № 1351/2 от 14.11.2014г.) следует, что абонентский номер <.....> закреплен за <.....>.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент <.....> выразил свое согласие на получение

рекламных смс – сообщений от ЗАО «Техносистема» нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ЗАО «Техносистема» отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 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 № 130/Р-2014 в отношении ЗАО «Техносистема» (ИНН 041105039, юридический адрес: 649002, г. Горно - Алтайск, пр-т Коммунистический, 109/6, № 2, блок 2 «д») прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель Председателя Комиссии:

Е.А. Клостер
Е.Б. Каминская

Члены Комиссии:

Ю.Е. Ромадина
М.И. Данилова