

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-605/2020

«05» августа 2020г. г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...
>- заместителя руководителя управления;

Членов
Комиссии:

<... главного специалиста - эксперта отдела судебной и
>- правовой работы;

<...
>- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-605/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (далее - ООО «ДЭНИ КОЛЛ», юридический адрес: 350015, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, д. 67, оф. 32/2, ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, дата присвоения ОГРН 26.12.2014, КПП 231001001) по распространению 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:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 17.03.2020 № 1456э) о наличии признаков ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 16.12.2019 в 17 часов 24 минуты посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...> следующего содержания: «Кредитная карта 100 дней без % от Альфа-Банка за 0 рублей! Скидка 100% за первый год обслуживания. Закажите <http://alfa.link/czkl>» от абонента Alfa-Bank.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давала.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» (исх. б/н, б/д), следует, что отправка указанного смс - сообщения была осуществлена ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в соответствии с договором об оказании услуг от 01.07.2016 № <...>, заключенного с АО «МегаЛабс».

В соответствии с данным договором АО «МегаЛабс» обязуется оказывать ООО «ДЭНИ КОЛЛ» услуги по предоставлении доступа к интерфейсу для размещения рекламно - информационных материалов (далее - РИМ) ООО «ДЭНИ КОЛЛ» среди абонентов. В данном случае рекламодателем является ООО «ДЭНИ КОЛЛ», то есть лицо, определяющее объект рекламирования и использующее для распространения рекламы услуги связи, оказываемые ПАО «Мегафон».

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение ООО «ДЭНИ КОЛЛ» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

29.04.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-605/2020 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и назначено к рассмотрению на 05.06.2020 в 10 часов 00 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).

02.06.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. от 01.06.2020 № 753), из которых следует, что ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не является заказчиком данного сообщения и его распространителем. Указанные действия совершены ООО «СМС Трафик» на основании Партнерского договора № <...> от 01.12.2017, в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывала услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений.

Условия договора содержат указание на то, что распространение рекламы посредством технической возможности Исполнителя без предварительного согласия абонента несет Заказчик. Из договора следует, что Заказчик (ООО «СМС Трафик») гарантирует, что все SMS-сообщения, отправляемые в рамках Договора, не являются СПАМом, по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательству о рекламе,

законодательству о персональных данных и не нарушают конституционных прав граждан.

В п.4.5 Договора предусмотрено, что именно Заказчик (ООО «СМС Трафик») самостоятельно формирует SMS-сообщения, инициирует их отправку и HLR-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания Услуг и совершает другие действия в рамках оказания Исполнителем Услуг по Договору.

Согласно п.6.14 Исполнитель (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») не несет ответственности за содержание Рекламных сообщений, поскольку Исполнитель (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») не осуществляет постоянный мониторинг рассылки, размещаемой Заказчиком (ООО «СМС Трафик») посредством интерфейса. Также Исполнитель (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») не несет ответственность за наличие согласия Абонентов из Базы Абонентов Заказчика (ООО «СМС Трафик»).

05.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-605/2020 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», 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001).

Определением от 05.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-605/2020 было отложено на 05.08.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.08.2020 на рассмотрение дела № 042/05/18-605/2020 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

В соответствии с абзацем 4 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 4 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 № 042/05/18-605/2020 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-605/2020 к рассмотрению на 01 октября 2020 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 01 октября 2020 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-письменное согласие абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс – сообщения;

-договора (иного документа), заключенного с оператором связи на рассылку смс - сообщения рекламного характера (в том числе, на абонентский номер <...>);

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

Также ООО «СМС Трафик» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента (<...>).

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

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на заседание Комиссии по рассмотрению дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь данное определение (копию определения).

3) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.