

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 7/P-2014

01августа 2014г.

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;
	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,
	Ромадиной Ю.Е. -	

рассмотрев дело № 7/P-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее – ООО «СофтПрофи») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

02.12.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 30.11.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <...> следующего содержания:.

- 31.10.2013г. в 10 часов 28 минут «...бесплатная доставка! Сегодня последний день» от абонента La_Redoute.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России открытым акционерным обществом «ВымпелКом» (далее – ОАО «ВымпелКом») (исх. № 0015 от 28.01.2014г.), следует, что данное смс - сообщение было отправлено ООО

«СофтПрофи». Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 476218040 от 01.01.2013г., а также дополнительное соглашение № 1 от 01.01.2013г. к договору № 476218040 от 01.01.2013г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы». В соответствии с пунктом 3.7 данного дополнительного соглашения № 1 от 01.01.2013г. абонент 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. При этом указанный в запросе телефонный номер в формате DEF <...> является номером смс – центра оператора сотовой связи ОАО «ВымпелКом». В связи с технологической особенностью оказания услуги отправки коротких текстовых сообщений, основной функцией смс – центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки от отправителя сообщения до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом».

03.02.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 7/Р-2014 в отношении ООО «СофтПрофи» и назначено к рассмотрению на 03.03.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

28.02.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СофтПрофи» (исх. № 466 от 27.02.2014 г.) из которых следует, что ООО «СофтПрофи» проведено внутреннее расследование и выяснено, что смс - сообщение не отправлялось.

03.03.2014г. состоялось рассмотрение дела № 7/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению ОАО «ВымпелКом».

03.03.2014г. определением об отложении дело № 7/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 10.04.2014г. на 14 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СофтПрофи», ОАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

18.03.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «ВымпелКом» (исх. № 065 от 13.03.2014г.) из которых следует, что отправителем смс – сообщения на абонентский номер <...> 31.10.2013г. в 10 часов 28 минут является Общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафи» (далее – ООО «СМС Трафик»).

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012г., а также дополнительное соглашение № 010112 от 01.01.2012г., согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанности по приему, обработке, передаче

коротких текстовых сообщений от ООО «СМС Трафик» к пользователям. В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется осуществлять отправку смс – сообщений пользователю, только при наличии согласия пользователя, подтвержденного документально.

10.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 7/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «СофтПрофи», ОАО «ВымпелКом», уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика ООО «СофтПрофи» надлежащим (ООО «СМС Трафик», 125009, г. Москва, ул. Тверская, 9 стр. 7).

10.04.2014г. определением об отложении дело № 7/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 08.05.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.05.2014г. на рассмотрение дела № 7/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 7/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

08.05.2014г. определением об отложении дело № 7/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 06.06.2014г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.06.2014г. на рассмотрение дела № 7/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 7/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

06.06.2014г. определением об отложении дело № 7/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 01.07.2014г. на 10 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

09.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. № 295-14 от 05.06.2014г.) из которых следует, что отправителем смс – сообщения на абонентский номер <...> 31.10.2013г. в 10 часов 28 минут является общество с ограниченной ответственностью «Ла Редут Рус» (далее – ООО «Ла Редут Рус»).

ООО «Ла Редут Рус» (Заказчик) инициировало рассылку смс - сообщений на основании договора, заключенного с ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) № М01-20/09 от 20.09.2011г., в рамках которого Заказчику предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс-сообщений. Вся модерация и управление смс-рассылкой осуществлялось на стороне ООО «Ла Редут Рус». ООО «СМС Трафик», участвующее в цепочке передачи смс - сообщений, не имеет возможности

анализировать текстовое содержание смс-сообщений.

Согласно пункту 3.2.2 Договора №М01-02/09 от 20.09.2011, заключенного между ООО «Ла Редут Рус» и ООО «СМС Трафик» обязанностью ООО «Ла Редут Рус» является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией ООО «Ла Редут Рус», письменное согласие на получение таких сообщений, направить на мобильный телефон абонента сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащую информацию ООО «Ла Редут Рус».

01.07.2014г. состоялось рассмотрение дела № 7/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «СМС Трафик», 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 дела для замены ненадлежащего ответчика ООО «СМС Трафик» надлежащим ООО «Ла Редут Рус» (107045, г. Москва, пер. Малый Головин д. 5).

01.07.2014г. определением об отложении дело № 7/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 01.08.2014г. на 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Ла Редут Рус» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

30.07.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступи письменные пояснения от ООО «Ла Редут Рус» (исх.б/н, б/д) из которых следует, что ООО «Ла Редут Рус» направляет смс – сообщения о новых предложениях компании исключительно на телефонные номера, принадлежащие клиентам компании, которые подтвердили свое согласие на рассылку рекламных предложений (путем проставления клика в соответствующем окне при регистрации на сайте компании). До момента передачи информационных смс – сообщений, сотрудником ООО «Ла Редут Рус» определяется итоговый список конечных получателей, и тем самым полностью исключается какой – либо фактор неопределенности круга лиц. Абонент с телефонным номером <...> зарегистрирован в качестве клиента компании (копия формы регистрации из электронной системы прилагается). При регистрации абонент <...> подтвердил свое согласие на получение информационных и рекламных смс - сообщений от ООО «Ла Редут Рус» путем проставления клика в соответствующем поле.

01.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 7/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Ла Редут Рус», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

02.12.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 30.11.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на мобильный телефон <...> следующего содержания:.

- 31.10.2013г. в 10 часов 28 минут «...бесплатная доставка! Сегодня последний день» от абонента La_Redoute.

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

Однако, в материалы дела была представлена форма регистрации из электронной системы ООО «Ла Редут Рус», из которой следует, что заявитель заполнила данную электронную форму, указав номер мобильного телефона <...>, а также подтвердила свое согласие на получение информационных и рекламных смс - сообщений от ООО «Ла Редут Рус» путем проставления клика в соответствующем поле.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений от ООО «Ла Редут Рус», признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Ла Редут Рус» 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 № 7/Р-2014 в отношении ООО «Ла Редут Рус» (107045, г. Москва, пер. Малый Головин д. 5) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Е.А. Клостер

Е.Б. Каминская

Ю.Е. Ромадина