ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 128/Р-2017

«20» июня 2018г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:

<…> -

временно исполняющей обязанности заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <…>- начальника отдела рекламы,

недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<…> - специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 128/Р-2017, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, ИНН 7715710393, КПП 770701001, дата регистрации 25.07.2008, юридический адрес: 127051, город Москва, бульвар Петровский, дом 3, строение 2, помещение 1 комната 2, далее – ООО «Раппорто») 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:

14.11.2017 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. 5069э от 14.11.2017) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредствам смс – сообщений на абонентский номер <…> следующего содержания:

-11.04.2017 в 15:31: «19-22/04 ночи открытых дверей! Скидка до 70% …Б. Семеновская» отправитель ZEBRA;

-18.04.2017 в 17:38: «Ночи открытых дверей 19-22/04! Скидка до 70% … Б. Семеновская» отправитель ZEBRA;

-25.04.2017 в 12:11: «27-28 Апреля Ночь распродаж! Всего 15 Фит. Карт 11900!Бронь! …» отправитель ZEBRA;

-22.05.2017 в 17:42: «Фитнес & Бассейн! 3 дня карта 9900! 3мин. От м.

Электрозаводская…» отправитель ZEBRA;

-03.11.2017 в 14:57: «Только сегодня карта 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=10900р Бронь: ….» отправитель ZEBRABkn;

-07.11.2017 в 14:25 «Только 3 дня! 2 карты 24ч по цене одной+11900р БРОНЬ …» отправитель ZEBRABkn;

-10.11.2017 в 12:49 «Внимание сегодня 10 ноября-последний день акции бронь: …» отправитель ZEBRABkn;

-13.11.2017 в 14:47 «ТОЛЬКО 3 дня карта 24 часа Фитнес+Бассейн=6900 р …» отправитель ZEBRABkn.

Из ответа Публичного акционерного общества ПАО «ВымпелКом» (далее – ПАО «ВымпелКом») (исх. № ВР-04/73894-К от 29.11.2017г.), представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что указанные смс – сообщения были направлены ООО «Раппорто»

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Раппорто» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015 № <…>, а также дополнительное соглашение от 01.05.2015 № 1, согласно которым ПАО «ВымпелКом» как оператор связи оказывает ООО «Раппорто» 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 «Раппорто» 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 «Раппорто» 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 «Раппорто» осуществляет рассылку смс - сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «Раппорто» 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 – сообщений, указанных в запросе осуществлялось ООО «Раппорто».

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.

Следовательно, распространение ООО «Раппорто» рекламы посредством смс – сообщений 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», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем являются ООО «Раппорто».

14.12.2017 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 128/Р-2017 в отношении ООО «Раппорто» и назначено к рассмотрению на 22.01.2018 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.01.2018 состоялось рассмотрение дела № 128/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «Раппорто», 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 получения дополнительных доказательств.

Определением от 22.01.2018 рассмотрение дела № 128/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 13.03.2018 на 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.01.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «Раппорто» (исх. от 11.01.2018 № 224 и.п), из которых, следует, что ООО «Раппорто» предоставляет доступ к техническим и программным средствам, позволяющим заказчику самостоятельно производить рассылки исходящей информации на мобильные устройства абонентов.

Между ООО «Раппорто» и обществом с ограниченной ответственностью «Зебра на Бакунинской» (далее – ООО «Зебра на Бакунинской») заключен договор от 27.07.2015 № 3М-07/15 и дополнительное соглашение от 06.02.2017 № <…>.

Согласно договору от 27.07.2015 № <…> ООО «Раппорто», действующее от своего имени, а также в случаях, предусмотренных в договоре от своего имени, но за счет Публичного акционерного общества «МТС» (далее – ПАО «МТС») на основании агентского договора от 08.12.2014 № D140755782, с одной стороны и ООО «Зебра на Бакунинской», с другой стороны.

Пунктом 2.1. договора от 27.07.2015 № <…> установлено, что ООО «Раппорто» за обусловленную плату предоставляет ООО «Зебра на Бакунинской» доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до абонентов различных смс - рассылок, управление ими и пр., а также обеспечивает ООО «Зебра на Бакунинской» через систему Rapporto доступ к смс-центру ПАО «МТС» для целей рассылки смс - сообщений от ООО «Зебра на Бакунинской» абонентам.

Согласно пункту 3.3.2. договора от 27.07.2015 № <…> «Зебра на Бакунинской» обязано в обязательном порядке получить предварительное согласие от абонента, на номер телефона которого будет производиться отправка смс - сообщений.

13.03.2018 состоялось рассмотрение дела № 128/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «Раппорто», 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 замены ненадлежащего ответчика (ООО «Раппорто»), надлежащим (ООО «Зебра на Бакунинской» ОГРН 1127746435310, ИНН 7701959790, КПП 770101001, дата присвоения ОГРН 01.06.2012, юридический адрес: 105082, г. Москва, ул. Бакунинская, 69, стр.1), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 13.03.2018 рассмотрение дела № 128/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.04.2018 на 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто», ООО «Зебра на Бакунинской» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

16.04.2018 на рассмотрение дела № 128/Р-2017 представитель ООО «Зебра на Бакунинской» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Зебра на Бакунинской» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.04.2018 рассмотрение дела № 128/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.05.2018 на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Раппорто», ООО «Зебра на Бакунинской» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

16.05.2018 на рассмотрение дела № 128/Р-2017 представитель ООО «Зебра на Бакунинской» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Зебра на Бакунинской» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.05.2018 рассмотрение дела № 128/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 20.06.2018 на 08 часов 30 минут. Данное

определение было направлено в адрес ООО «Зебра на Бакунинской» заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.06.2018 на рассмотрение дела № 128/Р-2017 представитель ООО «Зебра на Бакунинской» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Зебра на Бакунинской» 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 Постановление 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 № 128/Р-2017 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела на 26 июля 2018г. на 08 часов 30 минут по адресу: 650000, г.Кемерово, ул.Ноградская, 5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316).

3. Обществу с ограниченной ответственностью «Зебра на Бакунинской» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 23 июля 2018 года копии следующих документов:

- договора (иного документа), заключенного ООО «Зебра на Бакунинской» 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 «Зебра на Бакунинской» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента (<…>).

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

Явка представителя ООО «Зебра на Бакунинской» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе, обязательна.

При себе иметь данное определение (копию определения)

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии <…>

<…>

<…>