ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 57/Р-2018

«11» декабря 2018г. 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:

<…> -

<…> -

начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

заместителя начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 57/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (далее – ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ОГРН 1144345040883, ИНН 4345404971, КПП 231001001, дата присвоения ОГРН 26.12.2014, юридический адрес: 350015, г. Краснодар, ул. Новокузнечная, д. 67, офис 32/2) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

30.05.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. от 30.05.2018 № 2600э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 28.05.2018 в 14 часов 59 минут посредством смс - сообщения на абонентский номер + <...> следующего содержания: «До 31.05! Занимайтесь в Любое Время от 9900 Fitness Family 2444333» от абонента FitFamily.

Из обращения следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> <...> заявитель не давал.

Из ответа Публичного акционерного общества «Мегафон» (вх. от 02.07.2018 № 3288э)

следует, что отправителем (рекламораспространителем) смс - сообщения, поступившего 28.05.2018 в 14 часов 59 минут на абонентский номер <...> <...> является ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании договора от 01.07.2016 № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016, заключенного между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и Обществом с ограниченной ответственностью «МегаЛабс».

В соответствии с пунктом 1.1 договора от 01.07.2016 № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016 рекламно-информационный материал (далее – РИМ) сообщения, направленные на информирование об оказываемых (оказанных) услугах ООО «ДЭНИ КОЛЛ», или на привлечение внимания к объекту рекламирования, предоставляемым ООО «ДЭНИ КОЛЛ», предназначенные для размещения с помощью каналов коммуникации.

В соответствии с пунктом 4.7 договора от 01.07.2016 № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016 ООО «ДЭНИ КОЛЛ» соответствие размещаемых РИМ требованиям ФЗ «О рекламе», иным требования законодательства Российской Федерации, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в РИМ, соответствие такой информации требованиям ФЗ «О рекламе», иным требованиям законодательства о рекламе.

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.

23.07.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 57/Р-2018 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и назначено к рассмотрению на 27.08.2018в 09 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).

06.08.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. от 02.08.2018 № 1089), из которых следует, что ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не является рекламораспространителем вышеуказанного смс - сообщения. Между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и Обществом с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее – ООО «СМС-центр») заключен партнерский договор от 01.12.2017 № ДП/SMS-4/01122017, в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки смс – сообщений.

Согласно партнерскому договору от 01.12.2017 № ДП/SMS-4/01122017 ООО «СМС-центр» гарантирует, что все смс - сообщения, отправляемые в рамках договора, не являются спамом, по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательству о рекламе.

В соответствии с пунктом 6.4. партнерского договора от 01.12.2017 №

ДП/SMS-4/01122017 ООО «СМС-центр» несет полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в смс – сообщениях и присваиваемый адрес отправителя.

27.08.2018 состоялось рассмотрения дела № 57/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ», уведомленного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела, замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») надлежащим (ООО «СМС-центр» адрес (место нахождения) юридического лица: 123112, г. Москва, Набережная Пресненская, дом 12, офис А35, ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644, КПП 770301001, дата присвоения ОГРН 26.09.2011).

Определением от 27.08.2018 рассмотрение дела № 57/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 03.10.2018 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.09.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «СМС-центр» (исх. от 05.09.2018 № 0331/2018), из которых следует, что смс - сообщение с буквенного номера «FitFamily» отправлено в рамках договора от 22.05.2017 № 304793, заключенного между ООО «СМС-центр» (исполнитель) и Обществом с ограниченной ответственностью ООО «ДиСиАй Проджектс» (далее – ООО «ДиСиАй Проджектс», заказчик). ООО «СМС-центр» предоставляет ООО «ДиСиАй Проджектс» услуги доступа к сервису SMSC.ru для самостоятельной отправки смс - сообщений из личного кабинета.

В соответствии с пунктом 3.2.1 договора от 22.05.2017 № 304793 ООО «ДиСиАй Проджектс» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации при исполнении договора от 22.05.2017 № 304793 в отношении использования услуг.

В соответствии с пунктом 3.2.3 договора от 22.05.2017 № 304793 ООО «ДиСиАй Проджектс» обязано в обязательном порядке получить от абонента или адресата согласия на получение сообщений, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений, в форме, которая может быть предъявлена оператору связи в качестве доказательства наличия такого согласия.

03.10.2018 состоялось рассмотрения дела № 57/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-центр») надлежащим (ООО «ДиСиАй Проджектс», адрес (место нахождения) юридического лица: 196084, г. Санкт-

Петербург, пр-т Московский, дом 79А, Литер А, офис 604, ОГРН 1107847396117, ИНН 7839435372, КПП 783901001, дата присвоения ОГРН 29.11.2010).

Определением от 03.10.2018 рассмотрение дела № 57/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 07.11.2018 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр», ООО «ДиСиАй Проджектс» заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

25.10.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «ДиСиАй Проджектс»(исх. от 24.10.2018 № 1810-08), из которых следует, что смс - сообщение с буквенного номера «FitFamily» отправлено в рамках договора от 01.07.2017 № 20170701-9-П-dci, заключенного между ООО «НСС» (заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью ООО «ДиСиАй Проджектс» (далее – ООО «ДиСиАй Проджектс», исполнитель).В соответствии с п.1.1 договора от 01.07.2017 № 20170701-9-П-dci ООО «ДиСиАй Проджектс» предоставляет ООО «НСС» услуги по доступу к Системе для формирования и отправки SMS-сообщений на мобильные терминалы абонентов.

В соответствии с договором от 01.07.2017 № 20170701-9-П-dci ООО «НСС» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации при исполнении договора, а именно получить от абонента, на мобильный терминал которого планируется направление sms-сообщений, согласие на получение таких сообщений, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений, в форме, которая может быть предъявлена оператору связи в качестве доказательства наличия такого согласия.

07.11.2018 состоялось рассмотрения дела № 57/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «ДиСиАй Проджектс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела, замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДиСиАй Проджектс») надлежащим ООО «НСС» (адрес (место нахождения) юридического лица: 196084, г. Санкт-Петербург, пр-т Московский, дом 79А, Литер А, офис 607, ОГРН 1167847330122 , ИНН 7839070121 , КПП 783901001 , дата присвоения ОГРН 17.08.2016).

Определением от 07.11.2018 рассмотрение дела № 57/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 11.12.2018 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «НСС», ООО «ДиСиАй Проджектс» заказными письмами с уведомлениями о вручении. Сведениями о надлежащем уведомление ООО «НСС» о времени, месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой почтовой корреспонденции «ожидает адресата в месте вручения» имеется в материалах дела).

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 5 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 № 57/Р-2018 отложить.

2. Назначить дело № 57/Р-2018 к рассмотрению на 14 января 2019 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 «НСС» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 11 января 2019 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-договора (иного документа), заключенного 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 «НСС» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы без согласия абонента (+ <...>).

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

Явка представителя ООО «НСС» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

При себе иметь данное определение (копию определения).

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии <…>

<…>

<…>