

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-1697/2020

«16» августа 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя <... заместителя руководителя управления;  
Комиссии: >-  
<...ведущего специалиста-эксперта отдела  
>- рекламы и недобросовестной;  
Членов Комиссии:  
<...ведущего специалиста-эксперта отдела  
>- рекламы и недобросовестной,

рассмотрев дело №042/05/18-1697/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее – ООО «СМС Трафик», юридический адрес: 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) 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») в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <...> (доверенность от 22.06.2020 № ВР-20-159),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 07.09.2020 № 6095э), обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области (вх. от 31.08.2020 № 4031) о рассмотрении заявления <...>, обращение ФАС России (вх. от 23.09.2020 № 6253э) о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- 19.05.2020 в 18 часов 46 минут: «Антон Алексеевич! Специальное предложение кредита наличными от Газпромбанка – от 7,2% годовых на сумму до 5 млн. руб. Подайте онлайн – заявку на [gazprombank.ru/ ~lfc-offer](http://gazprombank.ru/~lfc-offer). Банк ГПБ (АО) не оферта» от абонента Gazprombank.

- 03.07.2020 в 16 часов 35 минут: «Тысячи клиентов уже получили двойные бонусы – успеи и ты! Двойные бонусы действуют весь июль на АЗС Перекресток Ойл – [vk.cc/auYOGH](http://vk.cc/auYOGH)» от абонента perekrestok.

- 24.08.2020 в 18 часов 05 минут: «Антон Алексеевич! Кредит наличными от Газпромбанка – от 6,9% годовых, до 5 млн. руб. Подайте онлайн – заявку на [gazprombank.ru/ccash](http://gazprombank.ru/ccash). Банк ГПБ (АО) не оферта» от абонента Gazprombank.

- 04.09.2020 в 15 часов 08 минут: «Заправь в течении месяца 100л на АЗС «Перекресток Ойл» и выиграй 20л, а также 6.09. скидка 2 руб. с каждого литра <https://goo.su/21tR>» от абонента perekrestok.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» (исх. от 23.09.2020 № 5/1-18-LAS-исх0058/20) следует, что отправка вышеуказанных смс – сообщений была осуществлена по базе абонентов партнера ПАО «Мегафон» - АО «МегаЛабс». Указанная смс – рассылка осуществлялась ООО «СМС Трафик» на основании договора № <...>.

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.

20.10.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1697/2020 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 26.11.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.11.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Определением от 26.11.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 было отложено на 15.01.2021 на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату 07.12.2020» имеется в материалах дела).

15.01.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 в отсутствие представителя 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 данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 15.01.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 было отложено на 24.02.2021 на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

24.02.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что запрашиваемые документы определением об отложении рассмотрения данного дела (исх. от 18.01.2021 № 09/233) ООО «СМС Трафик» в срок до 19.02.2021 не представлены, в связи с этим пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 24.02.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 было отложено на 26.04.2021 в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.03.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. от 12.03.2021 б/н), из которых следует, что инициатором рассылки смс – сообщений являются:

АО «Газпромбанк» (смс – сообщения, направленные 19.05.2020 в 18 часов 46 минут, 24.08.2020 в 18 часов 05 минут);

Сеть АЗС «Перекресток Ойл» (смс – сообщения, направленные 03.07.2020 в 16 часов 35 минут, 04.09.2020 в 15 часов 08 минут).

Также ООО «СМС Трафик» представило в адрес Кемеровского УФАС России копию договора о предоставлении услуг телематической связи от 15.09.2011 № 248/10, заключенного между ООО «Газкардсервис» (в настоящее время АО «Газпромбанк») и ООО «СМС Трафик».

Документы, подтверждающие направление смс – сообщений 03.07.2020 в 16 часов 35 минут, 04.09.2020 в 15 часов 08 минут сетью АЗС «Перекресток Ойл» в адрес Кемеровского УФАС России не представлены.

26.04.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 26.04.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 было отложено на 09.06.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «СМС Трафик» (исх. от 21.05.201 № 150-21), из которых следует, что заказчиком рассылки от имени АЗС «Перекресток Ойл» является ПАО «ВымпелКом» на основании договора № <...>, в соответствии с которым ООО «СМС Трафик» по заданию ПАО «ВымпелКом» оказывает последнему услуги доступа к системе.

09.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 в отсутствие

представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила:

-отложить рассмотрение данного дела для привлечения к рассмотрению дела ПАО «ВымпелКом» (юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы;

-выделить из дела № 042/05/18-1697/2020 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении АО «Газпромбанк».

Определением от 09.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 было отложено на 16.08.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик», ПАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

13.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ПАО «ВымпелКом» (исх. от 13.08.2021 № ВР-04/б/н), из которых следует, что инициатором рассылки указанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Перекресток Ойл» (далее – ООО «Перекресток Ойл») в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» от 01.03.2007 № <...>, а также дополнительного соглашения от 23.04.2017 к договору об оказании услуги «Прямые SMS-рассылки».

Услуга «Прямые SMS-рассылки» позволяет абонентам осуществлять SMS обмен со своими клиентами, пользователями сигнальной сети Оператора сотовой связи. Доступ абонента к смс – шлюзу осуществляется и использованием логина и пароля, предоставляемых оператором абоненту после заключения дополнительного соглашения на услугу.

При пользовании услугами Абонент самостоятельно, без участия Оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся Пользователями, в интересах абонента (пункт 1.2 соглашения).

Соглашением предусмотрено, что Абонент также самостоятельно определяет список пользователей и их абонентские телефонные номера (пункт 3 Примечаний к пункту 1.3 соглашения) и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех Пользователей, которые предоставили Абоненту свое предварительное согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений (пункт 5.2 соглашения).

Сформированные ООО «Перекресток Ойл» короткие текстовые сообщения направляются определенным ООО «Перекресток Ойл» пользователям, на указанные ООО «Перекресток Ойл» абонентские телефонные номера, ООО «СМС

Трафик» на основании договора возмездного оказания услуг от 29.11.2018 № 430/18, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «СМС трафик». Таким образом, техническое и фактическое формирование коротких текстовых сообщений, определение списка пользователей и их абонентских телефонных номеров осуществляется ООО «Перекресток Ойл».

Следовательно, рекламодателем в данном случае является ООО «Перекресток Ойл».

16.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть дело № 042/05/18-1697/2020 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ООО «Перекресток Ойл», юридический адрес: 630079, г. Новосибирск, ул. Костычева, д. 40/2, оф. 110, ОГРН 1054205117878, Дата присвоения ОГРН 27.05.2005, ИНН 4205086172, КПП 540401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктами 32, 35, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-1697/2020 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-1697/2020 к рассмотрению на 23 сентября 2021 года на 10 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316).

3. ООО «Перекресток Ойл» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 22 сентября 2021 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации юридического лица;

-письменное согласие абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс – сообщений от абонента perekrestok .

Дополнительно ООО «Перекресток Ойл» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента (<...>).

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

При себе иметь копию данного 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](mailto: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.