

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 99/Р-2016

«21» октября 2016г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Ланцман Л.И.-	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б.-	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Хохолковой М.И.-	специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 99/Р-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Логин» (ИНН 7721772824, ОГРН 1127747068679, КПП 772901001, дата регистрации: 22.10.2012г., юридический адрес: 119634, г. Москва, ул. Чоботовская, д. 17, пом. I, далее – ООО «Логин») о распространении рекламы посредством смс - сообщения, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <...> по доверенности № 212/Б от 22.07.2014г. (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 2899Э от 14.07.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 14.07.2016г. в 14 часов 08 минут посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания: «До 31.07.2016г. в салоне «VITACCI» ЛИКВИДАЦИЯ склада обуви из натуральной кожи! Все сапоги 6990р., ботинки 5490р., туфли от 2990р. г. Кемерово, ТРК «Променад 1», ТЦ «Я». Подробности на: www.vitacci42.ru. ИП <...>, ОГРНИП <...>» от абонента Brandinfo (смс – центр 8-903-701-11-11).

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

03.08.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «ВымпелКом», из которых следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «Эксперт Промоушен» (далее - ООО «Эксперт Промоушен») (ИНН 7721772824) на основании договора об оказании услуг № 220213ВК/ЭП от 22.02.2013г.

В соответствии с предметом указанного договора ПАО «ВымпелКом» как оператор связи приняло на себя обязанность по распространению мобильной рекламы путем направления абонентам смс – сообщений и/или иным способом в рамках рекламной компании. Все существенные условия рекламной компании, проводимой по заказу ООО «Эксперт Промоушен», в том числе и содержание отправляемого смс – сообщения содержатся в утверждаемом сторонами Медиа – Плане. Под абонентом в вышеуказанном договоре понимается физическое лицо, заключившее с ПАО «ВымпелКом» договор об оказании услуг связи, на основании которого ему выделен абонентский номер и, который содержит согласие абонента на получение рекламы.

В рамках указанного договора ООО «Эксперт Промоушен» самостоятельно осуществляет формирование условий рекламной компании, определяет желаемое имя отправителя, текст предполагаемого к отправке смс - сообщения. Согласно пункту 3.1.3 договора ООО «Эксперт Промоушен» обязано обеспечить соответствие исходных рекламных материалов законодательству Российской Федерации, в том числе требованиям ФЗ «О рекламе».

Согласно ИНН 7721772824, указанному в договоре об оказании услуг № 220213ВК/ЭП от 22.02.2013г., ООО «Эксперт Промоушен» изменило юридическое наименование на ООО «Логин».

08.08.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 99/Р-2016 в отношении ООО «Логин» и назначено к рассмотрению на 20.09.2016г. на 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Логин» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

20.09.2016г. состоялось рассмотрение дела № 99/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Логин» <...> по доверенности, который пояснил, что общество не является распространителем рекламы, не определяет круг лиц, которым реклама будет направлена, а только формирует текст сообщения, соответствующий требованиям законодательства.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Логин» <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению данного дела ПАО «ВымпелКом».

Определением от 20.09.2016г. рассмотрение дела № 99/Р-2016 было отложено на 21.10.2016г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ПАО «ВымпелКом», ООО «Логин» заказными письмами с уведомлением о вручении.

14.10.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «ВымпелКом» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что в соответствии с

предметом договора № 220213ВК/ЭП от 22.02.2013г. ПАО «ВымпелКом» как оператор связи приняло на себя обязанность по распространению мобильной рекламы путем направления абонентам смс – сообщений и/или иным способом в рамках рекламной компании. Все существенные условия рекламной компании проводимой по заказу ООО «Логин», в том числе и содержание отправляемого смс – сообщения, содержатся в утверждаемом сторонами Медиа – Плане. Под абонентом в договоре понимается физическое лицо, заключившее с ПАО «ВымпелКом» договор об оказании услуг связи, на основании которого ему выделен абонентский номер и который содержит согласие абонента на получение рекламы.

В рамках договора ООО «Логин» самостоятельно осуществляет формирование условий рекламной компании, определяет желаемой имя отправителя, текст, предполагаемого к отправке смс – сообщения, указанное обстоятельство подтверждается подпунктом 5 пункта 1.3 договора, согласно которому ООО «Логин» формирует Медиа – планы на каждую рекламную компанию и направляет их ПАО «ВымпелКом» на согласование, кроме того в пункте 3.1.3 содержится обязанность ООО «Логин» по обеспечению соответствия исходных рекламных материалов законодательству Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе», за что ООО «Логин» несет ответственность.

Относительно наличия согласия абонента на получение рекламной информации посредством направления ему смс – сообщения ПАО «ВымпелКом», действующее на основании выданных лицензий на оказание услуг связи, осуществляет оказание услуг связи гражданам и юридическим лицам в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.07.2003 № 126 – ФЗ «О связи», на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг телефонной связи. Правила оказания услуг телефонной связи утверждаются Правительством Российской Федерации.

В силу пункта 8.13 условий оказания услуг связи «Билайн» абонент вправе при заключении договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и в случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно – правовыми актами о рекламе. Согласие, выраженное абонентом на получение рекламной информации в рамках заключенных договоров до вступления в силу настоящей редакции договора, сохраняет свою силу при введении данной редакции. Согласие на получение рекламной информации может быть выражено абонентом в процессе получения услуг в порядке, установленном оператором. Давая согласие на получение рекламной информации, абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных услугах для целей продвижения товаров, в том числе товаров третьих лиц. В случае несогласия абонента с получением рекламной информации условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения сторон при условии что абонент подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес оператора в период действия договора, в том числе при принятии изменения условия договора, либо откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.

Исходя из буквального толкования содержания пункта 8.13 условий оказания услуг

связи «Билайн», абонент при подписании договора об оказании услуг связи «Билайн» выражает свое согласие на получение рекламной информации и может отказаться от ее получения, только совершив действия, указанные в данном пункте.

19.10.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили запрашиваемые документы ООО «Логин» (исх. б/н от 17.10.2016г.): копия договора оказания услуг № 30-2015 от 08.04.2015г., заключенного между ООО «Логин» и обществом с ограниченной ответственностью «Стрим» (далее – ООО «Стрим») в соответствии с условиями которого ООО «Логин» обязуется по заданию ООО «Стрим» оказывать ООО «Стрим» услуги, а ООО «Стрим» обязуется принимать и оплачивать услуги ООО «Логин» согласно условиям договора. Оказание услуг осуществляется ООО «Логин» с привлечением оператора среди целевой аудитории в соответствии с утвержденными Медиа – планами по каждой рекламной кампании.

В соответствии с представленной копией медиа – плана ООО «Логин» обязуется оказать ООО «Стрим» услугу распространения мобильной рекламы. Рекламодателем в данном случае выступает индивидуальный предприниматель <...>, срок оказания услуг с 01.07.2016г. по 20.07.2016г., целевая аудитория рекламы женщины в возрасте от 23 до 33 лет.

20.10.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Логин» (исх. б/н, от 19.10.2016г.) о рассмотрении дела № 99/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Логин».

21.10.2016г. состоялось рассмотрение дела № 99/Р-2016 в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом», <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснила, что абонент при заключении договора на оказание услуг связи «Билайн» не отказывался от получения коротких смс – сообщений, был ознакомлен с условиями договора и подписал его.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

В соответствии с абзацем 2 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 2 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 № 99/Р-2016 отложить.

2. Назначить дело № 99/Р-2016 к рассмотрению **на 29 ноября 2016 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. ПАО «ВымпелКом» необходимо представить **в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 25 ноября 2016 года** копию договора, заключенного с ООО «Смарт Дата Солюшенз» (ИНН 7715935164).

Дополнительно ПАО «ВымпелКом» необходимо представить письменные пояснения по факту направления вышеуказанной смс – сообщения абоненту <...>, так как согласно утвержденному Медиа – плану целевая аудитория получателей рекламы женщины в возрасте от 23 до 33 лет.

Явка представителей ООО «Логин», ПАО «ВымпелКом» с доверенностями, оформленными надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Заместитель председателя Комиссии

Л.И. Ланцман

Е.Б. Каминская

Члены Комиссии

М.И. Хохолкова