

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 108/P-2018

«05» февраля 2019г.

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;

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

рассмотрев дело № 108/P-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257, КПП 772301001, дата присвоения ОГРН 28.01.2005, юридический адрес: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, дом 20А, строение 4, подъезд 1 этаж 2 помещение 2, далее – ООО «СМС Трафик») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

14.11.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. от 14.11.2018 № 5455э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 12.11.2018 в 13 часов 58 минут посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания: «3 дня Фитнес+БАССЕЙН 25м с ЕЖЕМЕСЯЧНОЙ оплатой 2100р/месяц 84951504569» от абонента ZEBRA.

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

Из ответа Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (вх. от 10.12.2018 № 7651, далее – ПАО «МТС») следует, что вышеуказанное смс - сообщение было отправлено заказчиком рассылки – ООО «СМС Трафик» на основании договора от <...> № <...>, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «СМС Трафик».

Согласно пункту 1.2 и 2.1 договора от <...> № <...> предусмотрено, что оператор связи - ПАО «МТС» оказывает заказчику рассылки (ООО «СМС Трафик») услугу по передаче коротких текстовых сообщений от заказчика рассылки пользователям.

Согласно пункту 3.3.2 договора заказчик рассылки (ООО «СМС Трафик») обязуется осуществлять оказание своих информационно-справочных услуг только абонентам «МТС», являющимися пользователями заказчика рассылки, при этом пункт 3.3.3

договора устанавливает, что ООО «СМС Трафик» до начала оказания услуги рассылки обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение смс – сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах ООО «СМС Трафик».

В соответствии с пунктом 3.3.16 договора от <...> № <...> заказчик рассылки (ООО «СМС Трафик») до начала оказания услуги рассылки принимает на себя обязательство обеспечить наличие согласий пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством.

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.

Следовательно, распространение ООО «СМС Трафик» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

19.12.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 108/Р-2018 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 05.02.2019 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой имеется в материалах дела).

21.01.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «СМС Трафик» (вх. от 21.01.2019 № 249э), из которых следует, что инициатором рассылки вышеуказанного смс - сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «Суперфит» (далее – ООО «Суперфит»). Между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и ООО «Суперфит» (заказчик) заключен договор от <...> № <...>.

Согласно пункту 2.1 договора от <...> № <...> ООО «СМС Трафик» обязуется оказывать ООО «Суперфит» услуги доступа к системе.

Под системой в силу договора от <...> № <...> понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

Пунктом 3.2.2 договора от <...> № <...> установлено, что ООО «Суперфит» обязано получить от абонента, на телефонный номер которого планируется осуществлять отправку сообщений с информацией заказчика (ООО «Суперфит»),

предварительное согласие абонента.

Согласно пункту 5.3 договора от <...> № <...> ответственность за содержание отправляемых ООО «Суперфит» сообщений несет ООО «Суперфит».

05.02.2019 состоялось рассмотрения дела № 108/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», 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 Трафик») надлежащим (ООО «Суперфит» Адрес (место нахождения) юридического лица: 143421, Московская область, г. Красногорск, село Николо-Урюпино, ул. Гагарина, дом 23, этаж 2 пом. 14, комн. 41, ОГРН: 1165024056977, Дата присвоения ОГРН: 17.08.2016, ИНН: 5024167826, КПП: 502401001).

В соответствии с абзацем 5 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 № 108/Р-2018 отложить.

2. Назначить дело № 108/Р-2018 к рассмотрению на 20 марта 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 «Суперфит» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 18 марта 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 «Суперфит» 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 «Суперфит» 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 <...>

<...>

<...>