

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»

Юных Ленинцев ул., 83, к. 4, оф. 41

г.Москва, 109443

ИП Л<...>

г.Санкт-Петербург, 194100

Заявителю

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 19-ФАС22-Р/02-19

Определение вынесено 18 апреля 2019г.

Определение изготовлено в полном объеме 22 апреля 2019 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

С<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – ООО «ДЕВИНО-ТЕЛЕКОМ», г.Москва, Остаповский пр-д, 22, стр. 1, ИНН 7715829230, ОГРН 1107746769162 (извещено надлежащим образом),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – ИП Л<...>, 194100, г.Санкт-Петербург, ИНН 780437205633, ОГРНИП 313784725200517 (отсутствуют сведения надлежащего извещения),

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

рассмотрев материалы дела № 19-ФАС22-Р/02-19 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения нежелательной смс-рекламы,

УСТАНОВИЛА:

на абонентский номер заявителя +7(921)647-<...> декабря 2018г. в 12:30 с буквенного номера «planetaf.ru» через смс-центр: +79043490004 поступило рекламное смс-сообщение «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)».

Согласно статье 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», 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.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации номер смс-центра +7(904)349-00-04 относится к номерной емкости ООО «Т2 Мобайл», Ростовская обл.

По информации, предоставленной ООО «Т2 Мобайл», направление смс-сообщения абоненту +7(921)647-<...> от отправителя «planetaf.ru» осуществлено ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в рамках договорных отношений (договор № 389/SMS-BULK от 01.08.2016г.)

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора и дополнительного соглашения № 3 от 01.03.2018г. ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей, которые выразили ООО «ДЭНИ КОЛЛ» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

ООО «Т2 Мобайл» предоставлена информация о том, что номер телефона +7(921)647-<...> предоставлен в пользование абоненту на основании договора об оказании услуг связи от 11.03.2016г. Заключая указанный договор, абонент выразил отказ от получения рекламы по сетям связи, о чем свидетельствует соответствующая отметка в договоре.

Факт получения 20.12.2018г. заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией о телефонных соединениях, предоставленной Оператором связи.

Из представленных ООО «ДЭНИ КОЛЛ» документов и материалов следует, что Общество не является заказчиком и рекламодателем рассматриваемой рассылки. Между Обществом и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен партнерский договор № ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017г., в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений. Условия договора содержат указание на то, что распространение рекламы посредством технической возможности исполнителя без предварительного согласия абонента несет заказчик.

Из договора следует, что заказчик (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») 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.

Согласно п. 4.5 договора, заказчик самостоятельно формирует смс-сообщения, инициирует отправку смс-сообщений и HLR-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания услуг и совершает другие действия в рамках оказания исполнителем услуг по договору.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» по запросу ООО «ДЭНИ КОЛЛ» предоставлено согласие абонента +7(921)647-<...> на получение рекламы, выраженное последним при заполнении анкеты владельца дисконтной карты «Планета фейерверков».

Однако, антимонопольный орган, изучив представленную анкету, установил, что она заполнена 04 сентября 2015 года гражданином Ж<...>, 15.07.1982г.р., указавшим в качестве контактных данных, по которым возможна отправка смс-сообщений, номер телефона +7(921)647-<...>, принадлежащий в настоящее время абоненту З<...>.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» во исполнение определения о возбуждении дела представлены письменные пояснения, согласно которым Общество не является рекламодателем рекламы «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)». Рекламодателем указанного смс-сообщения является ИП Л<...>, г.Санкт-Петербург на основании договора № ДТ-А/026161 от 15.03.2017г.

В рамках указанного договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ИП Л<...> техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform». Индивидуальный предприниматель осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставлена анкета покупателя магазина планета фейерверков от 18.12.2017г., в соответствии с которой гр. З<...> выразил свое согласие на получение информационной и рекламной информации.

Однако из заявления следует, что гр. З<...> согласия на получение рассматриваемого смс-сообщения не давал.

ИП Л<...> на рассмотрение дела не явился, истребуемых от него определением об отложении дела от 20.03.2019г. документов и материалов не предоставил. В материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего извещения ИП Л<...> о дате, времени и месте рассмотрения дела.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 19-ФАС22-Р/02-19 отложить.
2. Назначить дело № 19-ФАС22-Р/02-19 к рассмотрению **на 14 мая 2019 года в 10-30 часов** по адресу г. Барнаул, пр. Ленина, 81, 1 этаж.
3. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодатель – ООО «ДЕВИНО-ТЕЛЕКОМ» (г.Москва, Остаповский пр-д, 22, стр. 1, ИНН 7715829230, ОГРН 1107746769162);

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодатель – ИП Л<...> (194100, г.Санкт-Петербург, ИНН 780437205633, ОГРНИП 313784725200517).

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или представителя с доверенностью, обязательна. При себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт).

5. ИП Л<...> в срок **до 08 мая 2019 года** представить в адрес управления копии следующих документов:

- договоры, заявки, платежные поручения и иные документы, на основании которых происходило размещение и распространение рассматриваемой рекламы;
- согласие абонента +7(921)647-<...> на получение рекламы;
- отзыв на определение по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом и направлены с описью вложения.

6. З<...> в срок **до 08 мая 2019 года** представить в адрес управления пояснения относительно того, заполнялась ли 18.12.2017г. представленная магазином «Планета фейерверков» анкета покупателя с согласием на получение рекламы.

Примечание: непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений, а равно представление их в неполном объеме или искаженном виде, влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии С<...>

Члены Комиссии Б<...>

К<...>