

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 049/05/18-232/2023

14 декабря 2023 г.
Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

. - врио руководителя управления;

Члены Комиссии:

- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;
- ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства,

в отсутствие представителей лица, в отношении которого возбуждено дело,- ООО «Провайдер интерактивных решений», а также заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате и времени заседания Комиссии, рассмотрев дело № 049/05/18-232/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе путем рассылки нежелательной рекламы на мобильный телефон заявителя без предварительного согласия абонента со следующим текстом: «Новые Honda с выгодой 940 000р. Офиц. гарантия 3 года +74996536650»,

УСТАНОВИЛА:

Определением № ВС/2873/23 от 16.11.2023 об отложении рассмотрения дела № 049/05/18-232/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе у лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «Провайдер интерактивных решений» (далее - ООО «ПИР») - в срок до 12.12.2023 были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

До начала заседания Комиссии в материалы дела поступили письменные пояснения от ООО «ПИР» (исх. № 18 от 11.12.2023), согласно которым 01.02.2017 между ООО «ПИР» и ООО «Диджитал медиа холдинг» заключен договор № П-3 об оказании услуг по разработке, адаптации и модификации: ПАК, баз данных, Модуля «InCore Dev:SMS-уведомления» и «SMS Сервер», согласно которому ООО «Диджитал медиа холдинг» самостоятельно осуществляет рассылку смс-сообщений с помощью программного приложения (платформы) по протоколу SMPP,

через каналы(шлюзы) ООО «ПИР» от имени отправителя «xAvtohngru», которое ООО «Диджитал медиа холдинг» самостоятельно создало в своем зарегистрированном аккаунте личного кабинета, расположенного по веб-адресу: <http://forsazhsms.ru> и которое в последующем было согласовано и одобрено со стороны ООО «ПИР». Следовательно, рассылка смс-сообщений рекламного характера от имени отправителя «xAvtohngru» 24.08.2023 производилось ООО «Диджитал медиа холдинг». Функционал программно-аппаратного комплекса ООО «Пир» не имеет возможности осуществлять автоматический контроль за наличием у «Диджитал медиа холдинг» согласий абонентов, на номера которых клиенты ООО «ПИР» планируют направлять смс-сообщения.

Согласно п.1.1 Договора № П-3 от 01.02.2017, Исполнитель (ООО «ПИР») принимает на себя обязанность оказать заказчику (ООО «Диджитал медиа холдинг») услуги по разработке, адаптации и модификации под требования и технические условия Заказчика: ПАК, баз данных, Модуля «InCore Dev:SMS-уведомления» и «SMS Сервер», а также производить их установку, настройку, тестирование, техническое сопровождение и обеспечение к ним доступа, в совокупности позволяющие заказчику формировать и отправлять смс-сообщения до узла связи операторов сотовой связи с целью последующей передачи Абонентам в течение определенного Сторонами периода, а Заказчик обязуется принять и оплатить предоставленные исполнителем услуги.

В соответствии с п.6.3 Договора ответственность за формирование, содержание, определение получателя, времени, отправку смс-сообщений несет полностью Заказчик. Услуги Исполнителя по настоящему договору являются технологическими. Исполнитель по настоящему договору не является ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем, ни рекламопроизводителем в понимании Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ, так как не имеет возможности доступа к личному кабинету Заказчика.

Таким образом, собранными материалами подтверждается, что ООО «Диджитал медиа холдинг» является рекламораспространителем, поскольку именно указанным Обществом осуществлено распространение смс-сообщение на мобильный телефон заявителя.

В материалы дела представлена анкета о согласии на получение информации по каналам связи посредством смс-рассылки и обработку персональных данных.

Из пункта 2 указанной анкеты усматривается, что .Ж.И.А. согласился на получение информации об услугах **ООО «Авто Инвест» и его партнеров** в виде смс-сообщений на указанный выше номер сотового телефона (+7-). Также в анкете заявитель указал, что его интересует получение информации об акциях, **проводимых компанией и ее партнерами**, а также скидок на товары и услуги.

Вместе с тем, в тексте указанной анкеты отсутствует согласие адресата на получение информации именно от ООО «Диджитал медиа холдинг», тогда как из содержания части 1 статьи 18 Закона о рекламе следует, что абонент должен совершить активное действие по выражению своего желания на **получение рекламной информации от конкретных лиц по сетям электросвязи.**

Согласно п. 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 1922 от 24.11.2020, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

В соответствии с информацией, которой располагает в настоящее время Магаданское УФАС России, рекламодателем в данном случае является ООО «Диджитал медиа холдинг», в связи с чем имеется необходимость в получении дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица, в отношении которого может быть вынесено решение по делу, - ООО «Провайдер интерактивных решений», на надлежащее - ООО «Диджитал медиа холдинг» (ИНН ..юридический адрес: .).

На основании изложенного, в соответствии с пунктами 35, 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 049/05/18-232/2023 отложить.
2. Назначить дело № 049/05/18-232/2023 к рассмотрению на **«28» декабря 2023 года на 16 час. 00 мин.** по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 101.
3. Заменить ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу, - ООО «Провайдер интерактивных решений» (ИНН .., юридический адрес: . на надлежащее - ООО «Диджитал медиа холдинг» (ИНН . юридический адрес: .).
4. ООО «Диджитал медиа холдинг» представить в адрес Магаданского УФАС России **в срок до «27» декабря 2023 г.** следующие документы и информацию:
 - письменные пояснения по факту нежелательной рекламы, поступившей на мобильный телефон абонента Ж. И.А. без его согласия;
 - копии договоров, иных соглашений, заключенных между ООО «Диджитал медиа холдинг» и ООО «Авто Инвест», свидетельствующих о наличии партнерских отношений между указанными Обществами;**
 - иные документы, необходимые для правильного и всестороннего рассмотрения заявления.

В случае, если принимались меры по прекращению распространения указанной смс-рекламы на номер заявителя Ж. И.А., представить документальное подтверждение.

Запрашиваемые документы и информацию необходимо представить в адрес

Магаданского УФАС России на электронный адрес **to49@fas.gov.ru** с последующей досылкой почтой. Все документы, представляемые в Магаданское УФАС России, должны быть заверены в утвержденном порядке.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, (ООО «Диджитал медиа холдинг») либо его представителей с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела № 049/05/18-232/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции, для чего Вам необходимо перейти в назначенное время по гиперссылке: **<https://fas3.tconf.rt.ru/c/2025473477>**.

Инструкция по дистанционному участию в рассмотрении дела доступна на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по адресу: <https://magadan.fas.gov.ru/news/10140>.

Для принятия участия в рассмотрении дела Вам необходимо:

-перейти в назначенное время по указанной гиперссылке;

-в случае участия в рассмотрении дела представителей, чьи полномочия не подтверждены материалами дела, заблаговременно до начала рассмотрения дела направить посредством электронной почты (to49@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия указанных представителей,

-при рассмотрении дела в дистанционном режиме быть готовым продемонстрировать лицу, рассматривающему дело, оригинал доверенности и документ, удостоверяющий личность (например, служебное удостоверение, паспорт, военный билет и т.п.).

Председатель комиссии: .

Члены Комиссии: .

.