

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 «xAvtohlpngru», 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 «xAvtohlpngru» 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: .