

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 82/Р-2013

29 ноября 2013г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

Клостер Е.А. - заместителя руководителя управления;
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Членов Комиссии: Акатьевой И.С. - ведущего специалиста-эксперта
отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 82/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее по тексту - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), ИНН 7715829230, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 16, стр.4, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента, в отсутствие представителя ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»

УСТАНОВИЛА:

06.08.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. б/н от 05.08.2013г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <...>.

02.09.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» было возбуждено дело № 82/Р-2013 и назначено к рассмотрению на 24.09.2013 на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении и заявителю по электронной почте.

19.09.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России по электронной почте поступило

ходатайство ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. № 463 от 19.09.2013г.) об отложении рассмотрения данного дела на более поздний срок в связи невозможностью предоставить копии запрашиваемых документов, поскольку генеральный директор ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» <...>находится в отпуске (копия приказа имеется в материалах дела).

24.09.2013г. на рассмотрение дела № 82/Р-2013 заявитель и представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явились, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев заявленное ходатайство ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение о его удовлетворении.

24.09.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 82/Р-2013 было отложено до 23.10.2013г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении.

21.10.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. № 478 от 02.10.2013г.) из которых следует, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не является распространителем смс – рекламы. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляется техническую возможность отправки смс – сообщений через программу «DEVINO Platform».

Смс – сообщения следующего содержания: «АКЦИЯ! Пиво на вынос – 49 руб. за литр. Спортбар «Стадион» ул. 9 Января, 6 (вход с торца)» от абонента Bar_Stadion; «Сегодня в 02:00 смотрим полуфинал Лиги Чемпионов Бавария – Барселона. Спорт-Бар стадион ул. 9 января 6 (вход с торца)» от абонента Bar_Stadion были отправлены ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» на основании договора № ДТ/011199 от 01.12.2010г., заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»».

Согласно пункту 3.1.6. договора ДТ/011199 от 01.12.2010г. заказчик, в данном случае, ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» обязан получить от абонента согласие на получение смс – сообщений.

Согласно пункту 3.1.10. договора ДТ/011199 от 01.12.2010г. заказчик, в данном случае, ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» обязан соблюдать законодательство РФ, в том числе ФЗ «О рекламе».

Смс – сообщение («Скидка до 30% на всю мебель 13 и 14 июля! МЦ Реформа ул. Уральская 126А 232-44-70 reforma-mebel.ru Предъявителю смс бесплатная доставка» от абонента REFORMA) было отправлено ООО «Системы управления бизнесом» на основании договора № ДТ-П/013062 от 01.12.2012г., заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исполнитель) и ООО «Системы управления бизнесом» (партнер), согласно которому исполнитель предоставляет партнеру услуги доступа к DEVINO Platform (реализация доступа), позволяющей клиентам партнера самостоятельно выбирать объем, содержание и виды услуг, которыми они смогут пользоваться по договору, заключенному с партнером.

23.10.2013г. состоялось рассмотрение дела № 82/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и заявителя, надлежащим образом

уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») надлежащим (ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»»), ИНН 7811404769, юридический адрес: 192012, г. Санкт – Петербург, пр - т Обуховской обороны, дом 271, лит А, офис 1001, а также для получения дополнительных доказательств.

23.10.2013г. определением рассмотрение дела № 82/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 29.11.2013г. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта «Почта России отслеживание почтовых отправок», уведомление о вручении почтового отправления имеются в материалах дела).

29.11.2013г. состоялось рассмотрение дела № 82/Р-2013 в отсутствие представителей сторон.

Из пояснений ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»», представленных 02.12.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что между ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» (исполнитель) и ИП <...> (заказчик) заключен договор оказания услуг № 2531/12-АК2 от 19.12.2012г. В рамках данного договора исполнитель предоставляет заказчику доступ к платформе, позволяющий заказчику самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг, которыми он пользуется по настоящему договору. Также в материалы дела была представлена анкета от спорт - бара «Стадион», в которой заявитель указывает свой номер мобильного телефона и адрес электронной почты для получения информации.

Рассмотрев материалы дела № 82/Р-2013, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер заявителя <...> направлялась реклама посредством смс - сообщений следующего содержания:

- 22.04.2013г. в 12:57 «АКЦИЯ! Пиво на вынос – 49 руб. за литр. Спортбар «Стадион» ул. 9 Января, 6 (вход с торца)» от абонента Bar_Stadion;

- 23.04.2013г. в 18:05 «Сегодня в 02:00 смотрим полуфинал Лиги Чемпионов Бавария – Барселона. Спорт-Бар стадион ул. 9 января 6 (вход с торца)» от абонента Bar_Stadion;

- 11.07.2013 в 17:09 «Скидка до 30% на всю мебель 13 и 14 июля! МЦ Реформа ул. Уральская 126А 232-44-70 reforma-mebel.ru Предъявителю смс бесплатная доставка» от абонента REFORMA.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России оператором связи открытого акционерного общества «Вымпел - Коммуникации» (далее – ОАО «Вымпел – Коммуникации»), следует, что данные смс - сообщения были отправлены оператором ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Между ОАО «Вымпел - Коммуникации» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен

договор об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2012г., а также дополнительное соглашение № 010112 от 18.01.2012г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы». В соответствии с условиями дополнительного соглашения (п. 1.13, п. 4.11, п. 4.18) абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс – сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

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

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Поскольку ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» в адрес антимонопольного органа было представлено согласие физического лица на получение информации от спорт – бара нарушение требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 82/Р-2013 в отношении ООО «Северо – Западная Компания «Инфосвязь»» (ИНН 7811404769, юридический адрес: 192012, г. Санкт – Петербург, пр - т Обуховской обороны, дом 271, лит А, офис 1001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Выделить из дела № 82/Р-2013 в отдельное производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Системы управления бизнесом».

Заместитель председателя Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

