

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 5/P-2018

«26» марта 2018г.

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 № 5/P-2018, возбужденное в отношении акционерного общества «Загрузка» (ОГРН1057746396113, ИНН 7703544582, КПП 772501001, дата регистрации 10.03.2005, юридический адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, к. 21Ф, далее – АО «Загрузка») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

10.01.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. от 10.01.2018 № 40э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 28.12.2017 в 18 часов 44 минут: «Призовой фонд Русского лото теперь более 2 млрд! Спешите за билетами» от абонента Stoloto.

Из ответа Публичного акционерного общества «ВымпелКом» (исх. от 30.01.2018 № ВР-04/5361-К, далее – ПАО «ВымпелКом»), представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что указанное смс – сообщение было направлено АО «Загрузка».

Между ПАО «ВымпелКом» и АО «Загрузка» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от 10.12.2013 № 496629095, а также дополнительное соглашение № 6 от 01.10.2017, согласно которым ПАО «ВымпелКом» как оператор связи оказывает АО «Загрузка» как абоненту услуги доступа к программно – аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами абонента и/или абонентом.

Согласно условиям соглашения АО «Загрузка» получило доступ к технологическому интерфейсу программно – аппаратного комплекса ПАО «ВымпелКом», посредством которого получило техническую возможность формирования и рассылки коротких текстовых сообщений пользователям, определенных ПАО «ВымпелКом», с использованием интерфейса услуги (пункт 1.5 дополнительного соглашения).

В соответствии с условиями дополнительного соглашения, при пользовании услугами АО «Загрузка» самостоятельно, без участия ПАО «ВымпелКом» определяет содержание смс – сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские номера своих клиентов, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи ПАО «ВымпелКом» и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи.

Согласно пункту 4.2 соглашения АО «Загрузка» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили АО «Загрузка» и/или его партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем коротких текстовых сообщений.

Таким образом, техническое и фактическое формирование коротких текстовых сообщений, определением списка пользователей и их абонентских номеров, рассылка по адресатам коротких текстовых сообщений, указанного в запросе осуществлялась АО «Загрузка».

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

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

06.02.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 5/Р-2018 в отношении АО «Загрузка» и назначено к рассмотрению на 26.03.2018 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес АО «Загрузка» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.03.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Загрузка» (исх. от 02.03.2018 № 72), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения осуществлялась через технические и программные средства АО «Загрузка» по заказу Акционерного общества «Торговый дом «Столото» (далее – АО «ТД «Столото»).

Между АО «Загрузка» и АО «ТД «Столото» заключен договор от 04.05.2016 № СМС – 03/16.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.1.1 договора от 04.05.2016 № СМС – 03/16 АО «ТД «Столото» поручает, а АО «Загрузка» берет на себя обязательства по оказанию услуг по предоставлению АО «ТД «Столото» доступа к коммуникационной платформе АО «Загрузка» для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информацию АО «ТД «Столото», формируемых и отправляемых АО «ТД «Столото», для дальнейшей отправки смс - сообщений АО «ТД «Столото» абонентам.

Пунктом 7.2 договора от 04.05.2016 № СМС – 03/16 установлено, что ответственность за формирование, содержание, определение получателя, время, отправку смс - сообщений несет АО «ТД «Столото». Услуги АО «Загрузка» по настоящему договору являются технологическими.

26.03.2018 состоялось рассмотрение дела № 5/Р-2018 в отсутствие представителя АО «Загрузка», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (АО «Загрузка») надлежащим (АО «ТД «Столото», ОГРН 1127746385095 ИНН 7715918994, КПП 772201001, дата присвоения ОГРН 18.05.2012, юридический адрес: 109316, г. Москва, пр-т Волгоградский, дом 43, корпус 3).

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 № 5/Р-2018 отложить.

2. Назначить дело № 5/Р-2018 к рассмотрению на 26 апреля 2018 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. АО «ТД «Столото» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 20 апреля 2018 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-договора (иного документа), заключенного АО «ТД «Столото» 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.

Иные сведения имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Дополнительно АО «ТД «Столото» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Явка представителя АО «ТД «Столото» 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 <...> <...>