

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 123/Р-2017

«07» мая 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;

<...>- главного специалиста-эксперта отдела рекламы,

недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 123/Р-2017, возбужденное в отношении Обществом с ограниченной ответственностью «Форбс» (ИНН 5906113115, ОГРН 1125906001341, КПП 590401001, юридический адрес: 614039, г.Пермь, ул.Глеба Успенского, 5 – 32, создание юридического лица 13.03.2012, далее – ООО «Форбс») 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:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 13.11.2017г. в 16:30 посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания: «АВИЛОН увеличил Ваше преимущество до 3 млн.р. «Мерседес-Бенц» до 20.11! Кол-во а\м ограничено» смс-центр +79168960390.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС», следует, что указанное в запросе смс – сообщение с буквенным идентификатором «ТК-Olympia» на абонентский номер <...> через смс-центр ПАО «МТС» поступило с сервисного номера, выделенного ООО «Форбс» (ИНН 5906113115, ОГРН 1125906001341, КПП 590401001, юридический адрес: 614, г.Пермь, ул.Глеба Успенского, 5 – 32, создание юридического лица 13.03.2012г.).

Из заявления следует, что согласие 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

11.12.2017 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 123/Р-2017 в отношении ООО «Форбс» и назначено к рассмотрению на 22.01.2018 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Форбс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.01.2018г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Форбс» (исх. б/н от 15.01.2018г., вх. № 132э от 16.01.2018, вх. № 284 от 19.01.2018) из которых следует, что ООО «Форбс» занимается оказанием телематических услуг посредством предоставления на возмездной основе услуги по обеспечению взаимодействия между заказчиком и операторами сотовой связи посредством электронного интерфейса, расположенного в сети Интернет.

ООО «Форбс» не имеет технической возможности контролировать содержимое передаваемой информации и номера абонентов заказчика.

Данную SMS-рекламу отправил ООО «Диджитал Медиа Холдинг» (заказчик) по договору № 233 от 29.08.2017.

Согласно п. 2.2, 2.3, 3.5, 3.7, 3.8, 4.2.5, 4.2.6, 4.2.7 данного договора, заключенного между ООО «Форбс» (исполнитель) и ООО «Диджитал Медиа Холдинг» (заказчик), ответственность за текст смс несет заказчик, который не должен рассылать смс-сообщения рекламного характера и по первому требованию исполнителя обязан предоставить согласие абонента на смс-информирование. По данным, предоставленным ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в адрес ООО «Форбс» номер <...> принадлежит <...>, который заполнил анкету клиента 19.08.2014г. и дал свое согласие на обработку и хранение персональных данных ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» (анкета имеется в материалах дела). ООО «Форбс» дополнительно поясняет, что мобильный номер <...> поставлен в стоп-лист.

Также ООО «Форбс» направило ходатайство о рассмотрении дела № 123/Р-2017 в его отсутствие.

22.01.2018 состоялось рассмотрение дела № 123/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «Форбс», 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 (ООО «Форбс») (надлежащим ООО «Диджитал Медиа Холдинг», ИНН 7714381509, ОГРН 1167746320312, КПП 771401001, дата регистрации: 29.03.2016г., юридический адрес: 125319, г. Москва, ул. Академика Ильюшина, д. 4, корп. 1, оф. 17).

Определением об отложении от 22.01.2018 рассмотрение дела № 123/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 16.02.2018г. Данное определение было направлено в адрес ООО «Форбс», ООО «Диджитал Медиа Холдинг» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.02.2018 на рассмотрение дела № 123/Р-2017 законный представитель ООО «Диджитал Медиа Холдинг» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Диджитал Медиа Холдинг» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением об отложении от 16.02.2018 рассмотрение дела № 123/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 28.03.2018 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Диджитал Медиа Холдинг» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

19.02.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Диджитал Медиа Холдинг» (исх. № от 10.02.2018 № 05-0218), из которых следует, что ООО «Диджитал Медиа Холдинг» занимается деятельностью рекламных агентств, в частности оказывает услуги конечным клиентам по технической поддержке и обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

Между ООО «Диджитал Медиа Холдинг» и Обществом с ограниченной ответственностью «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» (далее – ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА») заключен договор об оказании услуг от 15.06.2017 № 17603.

В соответствии с пунктом 3 Приложения № 1 (правила оказания услуг) к договору от 15.06.2017 № 17603 ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» (заказчик) осуществляет передачу информации (тест смс-сообщения, телефон получателя и другая информация) в программное приложение через сеть интернет. При этом ООО «Диджитал Медиа Холдинг» не имеет доступа к чтению или изменению или изменению данной информации.

В соответствии с п. 3.2.2, п. 3.2.3 договора от 15.06.2017 № 17603, п. 7, п. 8 Приложения № 1 (правила оказания услуг) к договору от 15.06.2017 № 17603 ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» (заказчик) обязуется в обязательном порядке получить от адресата, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений с информацией заказчика, надлежащее согласие на получение таких сообщений, и использовать услугу доступа к программному приложению для передачи информации только адресатам, давшим надлежащее согласие на получение, и при этом ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» несет полную ответственность за нарушение им норм действующего законодательства Российской Федерации, и выступает в качестве рекламодателя в соответствии с ФЗ «О

рекламе».

28.03.2018 состоялось рассмотрение дела № 123/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «Диджитал Медиа Холдинг», 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 (ООО «Диджитал Медиа Холдинг») надлежащим (ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» ОГРН 1147746500351, ИНН 7704863302, КПП 770401001, дата регистрации: 05.05.2014, юридический адрес: 119034, г. Москва, пер. Лёвшинский М., д. 10, пом. IV).

Определением об отложении от 28.03.2018 рассмотрение дела № 123/Р-2017 было отложено и назначено к рассмотрению на 07.05.2018г. на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА», ООО «Диджитал Медиа Холдинг» заказными письмами с уведомлением о вручении.

07.05.2018 на рассмотрение дела № 123/Р-2017 законный представитель ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

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 № 123/Р-2017 отложить.

2. Назначить дело № 123/Р-2017 к рассмотрению на 13 июня 2018 года на 08 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316.

3. ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 08 июня 2018 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-договора (иного документа), заключенного ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА»

с оператором связи, иным лицом 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.

Дополнительно ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» 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 ООО «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии <...>

<...>