

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 35/Р-2014

29 августа 2014г.

г. Кемерово

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

	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления;
Заместителя председателя Комиссии:	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:	Ромадиной Ю.Е. -	ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 35/Р-2014, возбужденное в отношении Открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 41, ИНН 7740000076, далее - ОАО «МТС») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя ОАО «МТС» <...> (далее – <...>) по доверенности (№ 0111/13 от 17.05.2014г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения.

Из заявления следует, что 22.01.2014г. в 19 часов 39 минут через смс – центр +<...> на абонентский номер <...> поступило смс – сообщение рекламного характера следующего содержания: «Сегодня, 22/01, номер <...> выбран для участия! Выиграйте внедорожник «МЕРСЕДЕС-БЕНЦ» GLK! Отправьте ДА на 2014» от абонента 2014.

Из ответа ОАО «МТС», представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что ОАО «МТС» направило абоненту <...> смс – сообщение

информационного характера через сервис партнера – Общества с ограниченной ответственностью «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии» (далее – ООО «Велти ММТ») в соответствии с договором от 22.02.2012г. № D1204760.

Согласно пункту 2.2 договора № D1204760 от 22.02.2012г., заключенного между ОАО «МТС» (заказчик) и ООО «Велти ММТ» (исполнитель), заказчик обеспечивает проведение рекламной смс – рассылки о сервисе исполнителя и о каждой широкомасштабной брендированной смс – акции абонентам в соответствии с пунктом 3.2.6. настоящего договора.

В соответствии с пунктом 3.2.6. данного договора заказчик обязуется обеспечивать проведение массовой рассылки смс – сообщений рекламного в адрес активных абонентов.

21.03.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 35/Р-2014 в отношении ОАО «МТС» и назначено к рассмотрению на 21.04.2014г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «МТС», ООО «Велти ММТ» с уведомлениями о вручении почтового отправления.

18.04.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Кемеровского филиала ОАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б/18 и б/д) из которых следует, что ОАО «МТС» получено предварительное согласие абонента <...> на распространение рекламы по сетям электросвязи, которое в спорный период времени - 22.01.2014г. не было отозвано. Договор об оказании услуг связи по номеру <...> был заключен в августе 2005 г., то есть до июля 2006г., когда законодательством о рекламе было установлено требование о получении предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. После того, как законодатель внес соответствующее изменение, одновременно с заключением договора об оказании услуг связи по номеру <...> узнать о согласии (несогласии) абонента на получение рекламы посредством смс – сообщений было уже невозможно. По состоянию на август 2005г. отношения между абонентами и ОАО «МТС» регулировались «Правилами предоставления услуг сотовой радиотелефонной связи «ДЖИНС»», согласно пункту 15.2 данных правил уведомлением об изменении настоящих правил является опубликование текста правил в «Российской газете», а также доведение до всеобщего сведения в местах розничной реализации товаров или услуг ОАО «МТС». 29.12.2005г. в установленном порядке был опубликован новый текст «Правил оказания услуг подвижной радиотелефонной связи «МТС»». Согласно пункту 7.6 «Правил оказания услуг подвижной радиотелефонной связи «МТС», абонент вправе выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, от оператора связи и его партнеров, путем направления ОАО «МТС» соответствующего письменного уведомления, либо иным способом, установленным ОАО «МТС». От абонента <...> по «Правилам оказания услуг подвижной радиотелефонной связи «МТС»» письменного отказа не поступало. У ОАО «МТС» предоставлена возможность бесплатно подключить различного рода услуги, которые блокируют смс – рассылку. Данной услугой абонент <...> воспользовался 27.01.2014г.

Также в письменных пояснениях ОАО «МТС» ссылается на то, что рекламораспространителем является ООО «Велти ММТ» по условиям договора

оказания услуг № Д1204760. По условиям пункта 2.1 пункта № Д1204760 ООО «Велти МТТ» оказывает ОАО «МТС» услуги по продвижению среди его абонентов информационно-значимого контента в виде фоновых рисунков, загружаемых на мобильные телефоны абонентов, а ОАО «МТС» оплачивает данные услуги. При этом комплексное стимулирующее продвижение информационно – значимого контента среди абонентов осуществляется в ходе проведения четырех широкомасштабных брендированных смс – акций. ОАО «МТС» считает, что на указанный телефонный номер было направлено смс – сообщение информационного характера.

21.04.2014г. состоялось рассмотрение дела № 35/Р-2014 в присутствии представителя ОАО «МТС» <...> по доверенности № 0111/13 от 17.05.2014г., которая поддержала ранее представленные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ОАО «МТС» <...> Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для получения дополнительных доказательств, а также для замены ненадлежащего ответчика ОАО «МТС» надлежащим ООО «Велти МТТ» (ИНН 7703661864, юридический адрес: 123317, г. Москва, ул. Садовническая, 14 стр. 2).

Определением от 21.04.2014г. рассмотрение дела № 35/Р-2014 было отложено на 21.05.2014г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Велти МТТ», ОАО «МТС» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

21.05.2014г. на рассмотрение дела № 35/Р-2014 представитель ООО «Велти МТТ» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Велти МТТ» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 35/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.05.2014г. рассмотрение дела № 35/Р-2014 было отложено на 19.06.2014г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Велти МТТ», ОАО «МТС» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

19.06.2014г. на рассмотрение дела № 35/Р-2014 представитель ООО «Велти МТТ» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Велти МТТ» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 35/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.06.2014г. рассмотрение дела № 35/Р-2014 было отложено на 31.07.2014г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Велти МТТ», ОАО «МТС» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

31.07.2014г. на рассмотрение дела № 35/Р-2014 представитель ООО «Велти МТТ» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Велти МТТ» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 35/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 31.07.2014г. рассмотрение дела № 35/Р-2014 было отложено на 29.08.2014г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Велти МТТ», ОАО «МТС» заказными письмами с уведомлениями о вручении (возврат корреспонденции от ООО «Велти МТТ» с пометкой ФГУП «Почта России» «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела,

корреспонденция ООО «Велти МТТ» направлялась по юридическому адресу, согласно выписке ЕГРЮЛ, уведомление о вручении почтового отправления ОАО «МТС» имеется в материалах дела).

29.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 35/Р-2014 в присутствии представителя ОАО «МТС» <...> по доверенности (№ 0111/13 от 17.05.2014г.), которая поддержала ранее представленные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На мобильный телефон заявителя (<...>) было направлено смс - сообщение следующего содержания:

- «Сегодня, 22/01, номер <...> выбран для участия! Выиграйте внедорожник «МЕРСЕДЕС-БЕНЦ» GLK! Отправьте ДА на 2014» от абонента 2014 (22.01.2014г. в 19 часов 39 минут).

Из заявления 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 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 распространённой 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.

Однако, в материалы дела была представлена информация от ОАО «МТС» (исх. № с 301/00384 от 14.02.2014г.) из которой следует, что согласно пункту 7.6 «условий оказания услуг подвижной связи «МТС»» абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения рекламы от оператора и (или) его партнеров, распространяемой по сетям электросвязи, а также на использование о нем информации в целях продвижения товаров (услуг, работ), в том числе прямых контактов с абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно – правовыми актами. Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления ОАО «МТС» соответствующего письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью договора, либо иным способом, установленным ОАО «МТС». Согласие считается отозванным абонентом с момента получения ОАО «МТС» указанного в настоящем пункте заявления.

В адрес ОАО «МТС» заявления, предусмотренные пунктом 7.6 «условий оказания услуг подвижной связи «МТС»» на момент поступления выше указанного смс – сообщения не поступало, следовательно, абонент (<...>) выразил свое согласие на получение рекламы, распространяемой по сетям электросвязи на момент поступления данного смс – сообщения.

Кемеровским УФАС России в адрес ОАО «МТС» был направлен запрос о предоставлении копии договора, заключенного между заявителем и ОАО «МТС»

на предоставление услуг связи по абонентскому номеру

<....>.

Из представленного ОАО «МТС» информации данный договор был заключен между ОАО «МТС» и <....> (далее – <....>) от 07.08.2014г. Данное лицо не является заявителем по делу № 35/Р-2014.

Кемеровским УФАС России в адрес заявителя был направлен запрос о предоставлении копии документов, подтверждающих родство с <....> Заявитель данной информации в адрес Кемеровского УФАС России не представил.

Таким образом, сделать вывод о наличии в действиях ООО «Велти МТТ» нарушения требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы без согласия абонента <....> не представляется возможным.

В связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии», на основании пункта 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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 35/Р-2014 в отношении ООО «Велти МТТ» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Е.А. Клостер

Е.Б. Каминская

Ю.Е. Ромадина