

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 105/P-2017

«21» ноября 2017г.

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 № 105/P-2017, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мобильная периодика» (ИНН 7801307212, ОГРН 1167847189685, КПП 780101001, дата регистрации: 19.04.2016г., юридический адрес: 199178, г. Санкт – Петербург, Набережная реки Смоленки, д. 14, литер А, оф. 239, далее – ООО «Мобильная периодика») 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:

24.08.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. № 3727э от 24.08.2017г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 23.08.2017г. в 16 часов 42 минуты: «Лучшие истории из жизни Сергея Шнурова. Читайте 100 журналов. 18+. Подробнее об услуге: <http://goo.gl/28VbrP>» от абонента kioZK(смс – центр +79043490004).

Из ответа общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл», исх. № 6076 от 28.09.2017г.), представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что указанное смс – сообщение было направлено ООО «Мобильная Периодика» в соответствии с договором № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г.

В соответствии с пунктом 3.2.8 договора № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г. заказчик (ООО «Мобильная Периодика») обязуется инициировать смс – рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов, которые выразили ООО «Мобильная Периодика» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. При получении соответствующего требования от любого исполнителя ООО «Мобильная Периодика» обязуется предоставить подтверждение наличия согласия абонента на получение SMS-MT – сообщений с соответствующим сервисом.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанного договора всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в SMS-MT – сообщениях, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс – рассылка несет ООО «Мобильная Периодика». ООО «Мобильная Периодика» несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

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

Следовательно, распространение ООО «Мобильная Периодика» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Мобильная Периодика».

06.10.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 105/Р-2017 в отношении ООО «Мобильная Периодика» и назначено к рассмотрению на 21.11.2017г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобильная Периодика» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

03.11.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 01.11.2017г.) о передаче дела № 105/P-2017 на рассмотрение в Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Санкт – Петербургу (Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области).

13.11.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 09.11.2017г.) из которых следует, что направляя абоненту с абонентским номером <...> смс – сообщение, ООО «Мобильная Периодика» исходило из того обстоятельства, что данным абонентом дано согласие на получение сообщений рекламного характера оператору связи ООО «Т2Мобайл» (подтверждение представлено в материалы дела).

21.11.2017г. состоялось рассмотрение дела № 105/P-2017 в отсутствие представителя ООО «Мобильная Периодика», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев заявленное ходатайство от ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 01.11.2017г.), Комиссия пришла к выводу об отказе в удовлетворении данного ходатайства.

На основании п. 3.34 приказа ФАС России от 23.11.2012 г. № 711/12 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» ФАС России вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Согласно письму ФАС России от 04.06.2013г. № АК/21587/13 «О порядке применения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» наделяция территориального органа полномочиями по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента не требуется.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения ООО «Т2 Мобайл» в качестве лиц, располагающего сведениями относительно распространения вышеуказанной рекламы.

В соответствии с абзацами 2, 3 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, абзацами 2, 3 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 № 105/Р-2017 отложить.
2. Назначить дело № 105/Р-2017 к рассмотрению на 22 декабря 2017 года на 10 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316.
3. ООО «Т2 Мобайл», ООО «Мобильная Периодика» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 20 декабря 2017 года копии следующих документов:
  - договора № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г. со всеми приложениями;
  - письменного согласия абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс - сообщений.

В случае отсутствия информации или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Явка представителей ООО «Мобильная Периодика», ООО «Т2 Мобайл» с доверенностями, оформленными надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии <...>

<...>