

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 141/P-2014

«14» мая 2015 г.

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;
ведущего специалиста-
эксперта отдела рекламы,

Членов

Комиссии: Валева К.О.-

недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;
специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков,

Даниловой М.И.-

рассмотрев дело № 141/P-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп. 37, ИНН 7705642257, далее - ООО «СМС Трафик») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

01.07.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 4930 от 01.07.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на мобильный телефон <.....> следующего содержания:

- 22.05.2014г. в 09 часов 23 минуты «ПИРАМИДА! Краснокаменская 17 (кафе Березка) Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку 79131268998» от абонента PIRAMIDA;

- 28.05.2014г. в 10 часов 41 минуту «РЕСПЕКТ! г. Киселевск 1 мая 62а. Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку: 89609267330» от абонента RESPEKT;

- 30.05.2014г. в 08 часов 52 минуты «ПИРАМИДА! Краснокаменская 17 (кафе Березка)

Подарочная набивка! Ежедневный розыгрыш! Работаем круглосуточно. Вход по звонку 79131268998» от абонента PIRAMIDA.

26.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 141/Р-2014 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 26.09.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.09.2014г. на рассмотрение дела № 141/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 26.09.2014г. рассмотрение дела № 141/Р-2014 было отложено на 24.10.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.10.2014г. на рассмотрение дела № 141/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.10.2014г. рассмотрение дела 141/Р-2014 было отложено на 02.12.2014г. на 09 часов 45 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «информация о почтовом отправлении не найдена» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке ЕГРЮЛ).

02.12.2014г. на рассмотрение дела № 141/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.12.2014г. рассмотрение дела 141/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. на 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.12.2014г. на рассмотрение дела № 141/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.12.2014г. рассмотрение дела № 141/Р-2014 было отложено на 21.01.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. № 309-14 от 24.12.2014г.), из которых следует, что отправителем

вышеуказанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (далее по тексту – ООО «Моби Сервис»).

Между ООО «Моби Сервис» и ООО «СМС Трафик» заключен договор № 484/13 от 28.11.2013г., в рамках которого был предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществлялась на стороне ООО «Моби Сервис». ООО «СМС Трафик» не имеет возможности анализировать текстовое содержание смс – сообщений. По условиям договора обязанностью ООО «Моби Сервис» является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений, письменное согласие на получение таких сообщений, направить на мобильный телефон абонента смс – сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную информацию ООО «Моби Сервис» (телефон или e-mail). Ответственность за содержание исходящих от ООО «Моби Сервис» смс – сообщений несет ООО «Моби Сервис». ООО «СМС Трафик» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

21.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 141/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ООО «Моби Сервис», ИНН 7743600307, юридический адрес: 125581, г. Москва, ул. Фестивальная, д. 14, оф. 108).

Определением от 21.01.2015г. рассмотрение дела 141/Р-2014 было отложено на 18.02.2015г. на 14 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Моби Сервис», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении.

18.02.2015г. на рассмотрение дела № 141/Р-2014 представители ООО «Моби Сервис», ООО «СМС Трафик» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Моби Сервис», ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 18.02.2015г. рассмотрение дела 141/Р-2014 было отложено на 18.03.2015г. на 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Моби Сервис», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Моби Сервис» (исх. № 2 от 04.03.2015), из которых следует, что ООО «Моби Сервис» не направляет рекламные информационные сообщения, а только предоставляет техническую возможность, канал связи по согласованным сторонам протоколам для отправки сообщений заключая типовые договора с третьими лицами.

Между ООО «Моби Сервис» и ООО «Мобильные сервисы» (ООО ИНСТАМ) заключен договор № 02/10/13 от 02.10.2003г., согласно которого ООО «ИНСТАМ»

самостоятельно создает и отправляет смс - сообщения абонентам, используя свое оборудование через канал связи, предоставленный ООО «Моби Сервис». Отправка указанного в определении смс - сообщения на номер <.....> была осуществлена исключительно в рамках исполнения данного договора.

Согласно п.1.1 вышеуказанного договора ООО «Моби Сервис» оказывает услуги подключения к технической базе для распространения заказчиком (ООО «Мобильные сервисы») составленного заказчиком смс - сообщения (п.6.4 договора) с помощью сервисного номера заказчика по протоколу smpp (пункт 9 по определений к договору).

Из письма ООО «Мобильные сервисы» (б/н от 21.02.2014 г.) следует, что в связи с проведением ребрендинга компании с 12.02.2014г. ООО «Мобильные сервисы» переименована в ООО «ИНСТАМ», все остальные реквизиты остаются прежними.

18.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 141/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Моби Сервис», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Моби Сервис») надлежащим (ООО «ИНСТАМ», ИНН 7714893793, адрес: 125316, г. Москва, ул. 1-я Аэропортовская, д. 6, помещ. VI, ком. 1-4).

Определением от 18.03.2015г. рассмотрение дела № 141/Р-2014 было отложено на 16.04.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Моби Сервис», ООО «ИНСТАМ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ИНСТАМ» (исх. № 3 от 09.04.2015г.), из которых следует, что ООО «ИНСТАМ» предоставляет своим заказчикам услуги по предоставлению доступа к технической системе/базе для отправки по каналу связи созданных заказчиком смс – сообщений, по которым заказчик имеет предварительное согласие абонента на получение смс – сообщений.

Отправка вышеуказанного смс – сообщения была осуществлена в рамках исполнения договора № 642 от 08.11.2013г., заключенного ООО «Мобильные Сервисы» (с 12.02.2014г. ООО «Мобильные Сервисы» в связи с ребрендингом переименовано в ООО «ИНСТАМ») с обществом с ограниченной ответственностью «СМС-оценка» (далее по тексту- ООО «СМС-оценка»). Суть всех услуг, оказываемых по указанному договору заключается в обеспечении ООО «СМС-оценка» технической возможности формировать и отправлять смс – сообщения. ООО «СМС-оценка» самостоятельно, без какого-либо участия ООО «ИНСТАМ» определяет содержание смс – сообщений, а также их получателей (абонентов), в том числе получает предварительное согласие абонента на получение рассылки. ООО «СМС-оценка» приняло на себя обязательства не использовать подключение к технической базе ООО «ИНСТАМ» для отправки спама, не использовать подключение к технической базе ООО «ИНСТАМ» для организации отправки смс – сообщений, нарушающих законодательство о рекламе.

ООО «ИНСТАМ» запросило у ООО «СМС-оценка» согласие на получение вышеуказанных смс – сообщений. ООО «СМС-оценка» предоставило ООО «ИНСТАМ» копию анкеты абонента <.....> с согласием на получение смс – сообщений от компании «Респект».

16.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 141/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «ИНСТАМ» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ИНСТАМ») надлежащим (ООО «СМС-оценка», ИНН 4217100872, юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 1206), а также для получения дополнительных доказательств с связи с тем, что абонент, давший согласие на получение смс – сообщений от компании «Респект» не является заявителем по данному делу.

Определением от 16.04.2015г. рассмотрение дела № 141/Р-2014 было отложено на 14.05.2015г. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-оценка», ООО «Инстам» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-оценка» (исх. № 72 от 22.04.2015г.), из которых следует, что у ООО «СМС-оценка» создан свой сайт, на котором регистрируются все клиенты. После регистрации каждый клиент получает доступ в «Личный кабинет», зайдя в который, клиент может формировать тексты смс – сообщений и осуществлять рассылку по своей клиентской базе. Вход в «Личный кабинет» возможен только по индивидуальным логину и паролю, которые известны только самому клиенту. Каждый клиент осуществляет рассылку по собственной клиентской базе, которая не доступна для ООО «СМС-оценка». У ООО «СМС-оценка» также имеется сеть дилеров, которые через свои сайты также могут предоставлять сервис по рассылке смс – сообщений свои клиентам. В целях недопущения распространения смс – сообщений рекламного характера без согласия абонентов, в каждом договоре с дилером предусмотрены условия о том, что клиент должен в обязательном порядке получить предварительное согласие абонентов на получение смс – сообщений, а также любым доступным способом довести до сведения получателя смс – сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат смс – сообщения может отказаться от дальнейшего получения рассылки смс – сообщений.

Одним из дилеров ООО «СМС-оценка» является общество с ограниченной ответственностью «БИС» (далее по тексту – ООО «БИС»). Между ООО «СМС-оценка» и ООО «БИС» заключен дилерский договор № 80003015340 от 20.05.2010г. Один из клиентов ООО «БИС» отправил вышеуказанные смс – сообщения. Кто является заказчиком и отправителем смс – сообщений ООО «СМС-оценка» не известно. Также к своим письменным пояснениям ООО «СМС-оценка» прикладывает копию анкеты, в которой абонент <...> дает свое согласие на рассылку смс – сообщений, но указанный в анкете абонент не является заявителем по данному делу.

14.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 141/Р-2014 в отсутствие

представителя ООО «СМС-оценка» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 141/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-оценка») надлежащим (ООО «БИС», ИНН 5503114035, юридический адрес: 644105, г. Омск, ул. Ершова, 16), а также для получения дополнительных доказательств.

В соответствии с абзацами 2, 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, абзацами 2, 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 № 141/Р-2014 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 141/Р-2014 **на 15 июня 2015г. на 10 часов 40 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309** (регистрация участников дела состоится **в 10 часов 30 минут в каб. 316**).

3. ООО «БИС» необходимо представить **в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 15 июня 2015 года** копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации;

-договора (иного документа), заключенного ООО «БИС» 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.

Дополнительно ООО «БИС» 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 ООО «БИС» с доверенностью, оформленной надлежащим образом для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Заместитель председателя Комиссии

Е.А. Клостер

К.О. Валева

Члены Комиссии

М.И. Данилова