

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 05-01/08-15/РЗ

15 мая 2015 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...>,

члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело № 05-01/08-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

#### УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 17.02.2015 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 16.02.2015 в 15:12 с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Nespresso» на его абонентский номер <...>, поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

*«Выберите для любимых мужчин подарок, который подчеркнет их сильный характер, и получите бонус 600 рублей на следующую покупку. Стильный Travel Mug подарит вдохновение, а Black Bonbonniere лаконично дополнит интерьер.»*

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»). Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

Смоленским УФАС России 17.03.2015 в отношении ООО «ИнфоБип» было вынесено

Определение о возбуждении дела № 05-01/08-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела № 05-01/08-15/РЗ назначено на 08.04.2015 на 10 час. 15 мин. В ходе рассмотрения дела № 05-01/08-15/РЗ 08.04.2014 Комиссия Смоленского УФАС России, проанализировав все представленные документы, пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо заменить ненадлежащее лицо надлежащим и привлечение к участию в деле ООО «Агентство АйЭлПи», как лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением Смоленского УФАС России 08.04.2015 дело № 05-01/08-15/РЗ было продлено до 17.05.2015 и назначено к рассмотрению на 27.04.2015. В Определении у ООО «Агентство АйЭлПи» были запрошены документы и информация, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в Определении, ООО «Агентство АйЭлПи» в Смоленское УФАС России не представлены. На рассмотрение дела № 05-01/08-15/РЗ 27.04.2015 представители ООО «Агентство АйЭлПи» и ООО «ИнфоБип» не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении ООО «Агентство АйЭлПи» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/08-15/РЗ, отсутствовали.

Комиссией Смоленского УФАС России 27.04.2015 было вынесено Определение об отложении рассмотрения дела № 05-01/08-15/РЗ, в котором рассмотрение дела было назначено к рассмотрению на 14.05.2015. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «Агентство АйЭлПи» и ООО «ИнфоБип» заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ООО «ИнфоБип» имеется в материалах дела) и заявителю. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в Определении, ООО «Агентство АйЭлПи» в Смоленское УФАС России не представлены. На рассмотрение дела № 05-01/08-15/РЗ 27.04.2015 представители ООО «Агентство АйЭлПи» и ООО «ИнфоБип» не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении ООО «Агентство АйЭлПи» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/08-15/РЗ, отсутствовали.

На рассмотрении дела № 05-01/08-15/РЗ Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

ООО «ИнфоБип» был представлен договор оказания услуг от 05.11.2013 № 05/11/13-01, согласно пункту 2.1 которого, ООО «ИнфоБип» (далее – Исполнитель) обязуется предоставлять ООО «Агентство АйЭлПи» (далее – Заказчик) услуги связи в соответствии с перечнем услуг к системе в порядке, на условиях и в объеме, согласованном сторонами в договоре, приложениях. На основании пункта 1 Правил оказания услуг (приложение № 1 к указанному договору; далее – Правила), Исполнитель предоставляет услуги только своим Заказчикам. Заказчиком считается лицо, заключившее с Исполнителем договор о предоставлении услуг и зарегистрированным в системе. На основании пункта 2 Правил, при регистрации Заказчик получает реквизиты учетной записи (имя пользователя и пароль), позволяющие получить доступ к Системе Исполнителя. По желанию Заказчика Исполнитель имеет право предоставить ему возможность регистрации третьих лиц на сайте Исполнителя. Заказчик несет ответственность за действия третьих лиц, как за свои собственные. Согласно пункту 7 Правил, Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации и

только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений. На основании пункта 8 Правил, Заказчик гарантирует, что информация, передаваемая с помощью услуг, соответствует нормам действующего законодательства Российской Федерации, в том числе нормам Закона о рекламе. В соответствии с пунктом 9 Правил, Заказчик обязуется не использовать услугу для распространения ненужной получателю, не запрошенной информации, в частности массовой рассылки не согласованных предварительно с получателями сообщений (под массовой рассылкой подразумевается как рассылка множеству получателей, так и множественная рассылка одному получателю). На основании пункта 5.3 договора, Исполнитель не несет ответственность за содержание SMS-сообщений, рассылаемых Заказчиком с использованием Системы, а также за предоставленную им информацию. В соответствии с пунктом 5.4 договора, при поступлении Исполнителю информации о нарушении Заказчиком пунктов 7, 8, 9 Правил оказания услуг, Исполнитель немедленно приостанавливает предоставление услуг.

ООО «Инфобип» представило копию письма ООО «Нестле Россия» от 08.04.2015 № 148/15, в котором сообщается, что по информации профайла клиента <...> по состоянию на 23.03.2015, активны согласие на почтовые рассылки и коммуникацию по телефону. Однако внутренняя проверка показала, что произошел технический сбой, в результате которого значение в поле «согласие на коммуникацию по телефону» не было обнулено. ООО «Нестле Россия» обязуется прекратить в дальнейшем распространение уведомлений и рекламных объявлений в адрес <...>– абонента номера <...> с 23.03.2015.

Комиссия Смоленского УФАС России, проанализировав все представленные документы, пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо привлечь к участию в деле ООО «Нестле Россия» (местонахождение: 115054, г. Москва, Павелецкая пл., д. 2, стр. 1), в связи с чем необходимо рассмотрение дела отложить.

В соответствии с пунктами 27 и 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-01/08-15/РЗ отложить.
2. Продлить срок рассмотрения дела № 05-01/08-15/РЗ **до 17.06.2015.**
3. Назначить дело № 05-01/08-15/РЗ к рассмотрению на

**«10» июня 2015 года в 11 час. 00 мин.**

по адресу: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, кабинет 207

4. ООО «Агентство АйЭлПи» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России, следующие сведения (информацию):

- копии договоров, заключенных ООО «Агентство АйЭлПи» на осуществление в

рассылок SMS-сообщений, содержащих рекламу: *«Выберите для любимых мужчин подарок, который подчеркнет их сильный характер, и получите бонус 600 рублей на следующую покупку. Стильный Travel Mug подарит вдохновение, а Black Bonbonniere лаконично дополнит интерьер.»*;

- копии документов (договоров), дающих ООО «Агентство АйЭлПи» право на осуществление рассылки SMS-сообщений с номера SMS-центра + 79168960390 от отправителя под именем «Nespresso»;

- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера <...> на получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;

- сведения о том, каким именно образом производится формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;

- копии отчетов о проведенной ООО «Агентство АйЭлПи» рассылке SMS-сообщения рекламодателю с рекламой: *«Выберите для любимых мужчин подарок, который подчеркнет их сильный характер, и получите бонус 600 рублей на следующую покупку. Стильный Travel Mug подарит вдохновение, а Black Bonbonniere лаконично дополнит интерьер.»*;

- письменные пояснения ООО «Агентство АйЭлПи» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела **общество с ограниченной ответственностью «Нестле Россия»** (местонахождение: 115054, г. Москва, Павелецкая пл., д. 2, стр. 1).

6. ООО «Нестле Россия» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России, следующие сведения (информацию):

- копии договоров, заключенных ООО «Нестле Россия» на осуществление в рассылках SMS-сообщений, содержащих рекламу: *«Выберите для любимых мужчин подарок, который подчеркнет их сильный характер, и получите бонус 600 рублей на следующую покупку. Стильный Travel Mug подарит вдохновение, а Black Bonbonniere лаконично дополнит интерьер.»*;

- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера <...> на получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;

- сведения о том, каким именно образом производится формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;

- копии отчетов о проведенной рассылке SMS-сообщения рекламодателю с рекламой: *«Выберите для любимых мужчин подарок, который подчеркнет их сильный характер, и получите бонус 600 рублей на следующую покупку. Стильный Travel Mug подарит вдохновение, а Black Bonbonniere лаконично дополнит интерьер.»*;

- письменные пояснения ООО «Нестле Россия» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

Копии документов, представляемые в Смоленское УФАС России, должны быть заверены надлежащим образом. При невозможности представления каких-либо сведений, ООО «Агентство АйЭлПи» и ООО «Нестле Россия» обязаны в трехдневный срок уведомить об этом в письменной форме Смоленское УФАС России с указанием причины их непредставления и месте, где их можно получить.

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за непредставление или несвоевременное представление в государственный орган сведений (информации) предусмотрена административная ответственность в виде штрафа.

Явка законных представителей\* ООО «Агентство АйЭлПи», в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

*\* Часть 2 статьи 25.4 КоАП: Законными представителями юридического лица в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение*