

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 135/P-2016

«07» июня 2017г.

г. Кемерово

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

<...> <...> <...>

<...> <...> <...>

<...> <...> <...>

рассмотрев дело № 135/P-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, КПП 434501001, дата регистрации: 26.12.2014г., юридический адрес: 610000, г. Кемерово, ул. Московская, д. 4, каб. 413, далее – ООО «ДЭНИ КОЛЛ») 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:

28.11.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 4724э от 28.11.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 25.11.2016г. в 12 часов 47 минут: «Red Friday в KFC! +200% Фишек 25-27 ноября на заказ» от абонента FISHKA KFC (смс – центр <...>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 1039 от 15.12.2016г.), следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании договора № 389/SMS-BULK от 01.08.2016г.

Пунктом 3.2.8 данного договора установлено, что ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется инициировать смс – рассылку с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов, которые выразили ООО «ДЭНИ КОЛЛ» 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 «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется предоставить подтверждение наличия согласия абонента на получение смс – сообщений с соответствующим сервисом. Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанного договора всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в смс – сообщениях, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс – рассылка несет ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

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 рекламораспространитель не докажет, что

такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

30.12.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 135/Р-2016 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и назначено к рассмотрению на 31.01.2017г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.01.2017г. в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 135/Р-2016 было перенесено на 27.01.2017г. в 08 часов 50 минут. Письмо о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.01.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. б/н, б/д) об отложении рассмотрения данного дела для предоставления дополнительных доказательств.

Данное ходатайство удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

Определением от 27.01.2017г. рассмотрение дела № 135/Р-2016 было отложено на 06.03.2017г. в 14 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.02.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. б/н, б/д) о продлении сроков предоставления запрашиваемых документов по делу № 135/Р-2016. Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя управления.

06.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 135/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ», 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 в связи с поступившим ходатайством ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

Определением от 06.03.2017г. рассмотрение дела № 135/Р-2016 было отложено на 11.04.2017г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. № 1596 от 20.03.2017г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее – ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») в рамках договора № 104/SMS от 01.11.2016г. В соответствии с пунктом 3.1.2 указанного договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получать от абонента, на абонентское устройство которого планируется отправка смс – сообщений, согласие на получение таких смс – сообщений в форме, безоговорочно подтверждающей волеизъявление абонента на получение смс – сообщений. Пунктом 4.3 договора установлено, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» самостоятельно формирует смс – сообщения, иницирует отправку смс – сообщений, производит выбор конкретных

настроек и опций оказания услуг и совершает другие действия в рамках оказания ООО «ДЭНИ КОЛЛ» услуг по вышеуказанному договору. Согласно пункту 6.4 договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» несет полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в смс – сообщениях и присваиваемый адрес отправителя.

Также 20.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. б/н от 10.03.2017г.) о рассмотрении дела № 135/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

11.04.2017г. состоялось рассмотрение дела № 135/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ», 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 «ДЭНИ КОЛЛ») надлежащим (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ИНН 7715829230, ОГРН 1107746769162, КПП 772201001, дата регистрации: 21.09.2010г., юридический адрес: 109316, г. Москва, проезд Остаповский, д. 22, стр. 1).

Определением от 11.04.2017г. рассмотрение дела № 135/Р-2016 было отложено на 02.05.2017г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

24.04.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. № б/н от 21.04.2017г.) из которых следует, что распространителем вышеуказанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» (далее – ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс»). ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» техническую возможность отправки смс – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platfom» на основании договора № ДТ-К/013025 от 18.07.2012г. На основании пункта 3.3.1 указанного договора ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» обязано получить от абонента письменное согласие на получение смс – сообщений. На основании пунктов 3.3.3, 3.3.4 договора ответственность за содержание смс – сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки смс – сообщений несет ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс».

Описание процесса отправки смс – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platfom», принадлежащую ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»: заказчику (ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс») предоставляется личный кабинет в программе для ЭВМ «DEVINO Platfom». Заказчик авторизуется в личном кабинете путем ввода логина и пароля; в личном кабинете заказчик загружает в адресную книгу список телефонов для последующей отправки смс – сообщений; в личном кабинете заказчик формирует текст смс – сообщения; в личном кабинете заказчик формирует отправку смс – сообщений по заданным абонентам.

Таким образом, ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не участвует в формировании текста смс – сообщений и списка получателей для последующей рассылки, не ведет собственную базу получателей. ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

02.05.2017г. состоялось рассмотрение дела № 135/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», 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 «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») надлежащим (ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс», ИНН 7722561551, ОГРН 1057749069839, КПП 774301001, дата регистрации: 15.11.2005г., юридический адрес: 125171, г. Москва, шоссе Ленинградской, д. 16а, стр. 2), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 02.05.2017г. рассмотрение дела № 135/Р-2016 было отложено на 07.06.2017г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.06.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило мотивированное ходатайство ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» (вх. № 2360э от 06.06.2017г.) об отложении рассмотрения дела № 135/Р-2016 в связи с необходимостью сбора дополнительных сведений оператора, осуществлявшем получение от физического лица-заявителя согласия на получение сообщений рекламного и информационного характера.

07.06.2017г. состоялось рассмотрение дела № 135/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Рассмотрев материалы дела № 135/Р-2016, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 135/Р-2016 в связи с поступившим ходатайством ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс».

В соответствии с абзацем 2 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 № 135/Р-2016 отложить.
2. Назначить дело № 135/Р-2016 к рассмотрению на 17 июля 2017 года на 09 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316.
3. ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 14 июня 2017 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):
 - свидетельства о государственной регистрации юридического лица;
 - договора (иного документа), заключенного ООО «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» 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 «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» 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 «Ям! Ресторантс Интернэшнл Раша Си Ай Эс» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.