

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
об отложении рассмотрения дела №9

12 октября 2017 года

г. Чита

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

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

<.....>, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>, специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 9 по признакам нарушения ООО «Крафт Телеком» (ОГРН 1107746983266) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС поступило заявление Мерк<.....>., перенаправлено ФАС России (вх. № 26<.....> от 14.06.2017г.), по факту распространения смс-сообщения рекламного характера на телефонный номер заявителя +7-926-<.....> посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, с признаками нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Забайкальским УФАС России в ходе рассмотрения указанного обращения установлено, что 09.06.2017 в 17:40 на телефонный номер заявителя поступило нежелательное смс-сообщение следующего содержания: «Сеть 36,6 теперь с нами! Оплачивайте по Совести в рассрочку на 2 месяца любые товары для красоты и здоровья. Подробнее sovest.ru/20». Смс-сообщение отправлено с номера SOVEST, смс-центр +79262<.....>.

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара,

результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В данном случае имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Кроме того, в письме Федеральной антимонопольной службы от 19.05.2006 N АК/7654 указано, что требования в п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» распространяются в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет.

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», 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.

Из обращения следует, что заявитель, согласия на получение им рассматриваемой рекламы не давал.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер заявителя +79261<.....> и номер смс-центра +7926<.....> относится к оператору связи ПАО «МегаФон», Москва и Московская область.

В ответ на запрос антимонопольного органа (исх. № 02-06-3<.....> от 20.06.2017г.) ПАО «МегаФон» представило пояснения (вх. № 33<.....> от 18.07.2017г.).Из указанных пояснений, следует, что отправка указанного смс-сообщения осуществлена ООО «ОСК» (ИНН 7705658056), действующего как конечный заказчик оператора ПАО «МегаФон». Данная рассылка осуществлялась на основании договора от 01.07.16 № ДМИ-ОСК-010<.....>.

09.06.2017 оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер <...><.....> смс-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «SOVEST», выделенное АО «МегаЛабс». Отправка указанного смс-сообщения было осуществлено по Базе Абонентов Партнёра.

В соответствии с пояснениями ПАО «МегаФон» пункт 4.10. Договора № РМИ-МГФ 0101<.....> от 01.01.2017, гласит, что в случае размещения РИМ (рекламно-информационных материалов) среди Абонентов Партнёра Партнер обязуется использовать в Интерфейсе только те абонентские номера, по которым Партнером получено предварительное согласие Абонентов на получение рекламы.

Согласно п.3.6 представленной ПАО «МегаФон» копии Договора № «ДМИ-ОСК-010<.....> от 01.07.2017, заключенного между ООО «ОСК», именуемого Заказчик и АО «МегаЛабс», именуемого «Исполнитель», в случае размещения рекламно-информационных материалов (РИМ) среди Абонентов из Базы Абонентов Заказчика Заказчик обязуется до размещения РИМ получить согласие Абонентов на получение рекламы, использования их абонентских номеров, а также персональных данных для целей размещения РИМ. Пункт 4.7. гласит, что Заказчик гарантирует соответствие размещаемых РИМ требованиям Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», иным требованиям законодательства Российской Федерации, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в РИМ.

В пункте 4.8. содержится указание о том, что Заказчик при размещении РИМ среди Абонентов из Базы Абонентов Заказчика, гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких Абонентов на получение рекламы.

Также пункт 7.3. вышеуказанного договора гласит о том, что при размещении РИМ среди Абонентов из Базы Абонентов Заказчика, а также в случае наличия в данных РИМ персональных данных Абонента, Заказчик гарантирует Исполнителю правомерность обработки, предоставлении персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», в том числе получение согласия Абонентов на

обработку персональных данных и получения согласия на предоставление персональных данных Исполнителю.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем было определено ООО «ОСК» (ОГРН 1057746705631).

Определением от 14 августа 2017 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № <.....> в отношении ООО «ОСК». Рассмотрение дела № <.....> было назначено на 11 сентября 2017 года.

07.09.2017 года, ООО «ОСК» представило пояснения, в соответствии с которыми, между ООО «ОСК» и ООО «Крафт Телеком» заключен договор № sms-52/<.....> от 01.08.2014 года с приложениями. Согласно данному договору ООО «ОСК», именуемое «Исполнитель» оказывает ООО «Крафт Телеком», именуемое «Заказчик», услуги по обеспечению возможности формирования и отправки сообщений адресатам Заказчика (клиентам или иным, указанным Заказчиком, третьим лицам) посредством подключения и обслуживания Заказчика в электронной системе «SMSFinance» (Услуги), а Заказчик обязуется принимать и оплачивать надлежащим образом оказанные Услуги. Из пункта 5.5. вышеуказанного договора, исходит, что в случае возникновения претензий к Исполнителю по поводу сообщений, отправляемых Заказчиком посредством Услуг Исполнителя, Заказчик обязуется самостоятельно урегулировать возникшие претензии. В соответствии с пунктом 9 приложения к договору № 2 – «правила предоставления услуг», Заказчик обязуется «не использовать Услуги для распространения ненужной получателю, незапрошенной информации, информации вида СПАМ». Спамом, согласно разделу I, данных правил является «сообщение рекламного или иного характера, направленное лицу без его предварительного согласия, либо не являющемуся Абонентом Заказчика, в т.ч. также рассылка Абонентам Заказчика информации, не относящейся к предмету договора, приложением к которому являются настоящие Правила».

Согласно вышеизложенному, рекламодателем является ООО «Крафт Телеком».

11.09.2017 года Комиссия Забайкальского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ООО «Крафт Телеком», ИНН 7718828562, ОГРН 1107746983266, дата регистрации: 02.12.2010г., юридический адрес: 107023, г. Москва, <.....>).

Определением от 11.09.2017г. рассмотрение дела № <.....> было отложено на 12.10.2017г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Крафт Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.10.2017г. на рассмотрение дела № <.....> законный представитель ООО «Крафт Телеком» не явился, документы запрашиваемые Управлением не представлены. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Крафт Телеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № <.....> Забайкальское УФАС России не располагает.

Рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, учитывая, что для установления обстоятельств, имеющих существенное значение для рассмотрения настоящего дела, необходимо получить дополнительную информацию, в соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № <.....> отложить.

2. Назначить дело № <.....> к рассмотрению на <.....> **2017 года в 11 часов 00 минут**, по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова 14, каб. 1.

Явка законных представителей с надлежащим образом заверенными доверенностями на участие в рассмотрении дела обязательна.

3. ООО «Крафт Телеком» (ОГРН 1107746983266) в срок до <.....> **2017 года** представить, следующую информацию:

- надлежащим образом заверенные копии учредительных документов (Свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе, Свидетельство о государственной регистрации юридического лица, выписка из ЕГРЮЛ, Устав);

- надлежащим образом оформленное согласие абонента +7-926-<.....> на получение указанной выше рекламы;

- письменные пояснения по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.6 ст.19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо

представление недостоверных сведений (информации) -влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии: