

16 января 2018г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

К<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 141-ФАС22-Р/12-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный телефон заявителя нежелательной смс-рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО

«Эльдорадо», извещены надлежащим образом,

с участием представителя заинтересованного лица – ПАО «МТС» М<...> (по доверенности от 22.11.2017г. № 17/2017),

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина РФ о получении на номер мобильного телефона +7 <...> нежелательного рекламного смс-сообщения: «Ночь скидок до 20% на Eldorado.ru/-night! С 17 по 19 октября с 20.00 до 8.00! Не проспите свою скидку!». Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что согласия на получение указанной смс-рассылки не давал, что по результатам рассмотрения заявления явилось основанием для возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на его рассмотрение не явился, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не препятствует рассмотрению дела в его отсутствие.

ООО «Эльдорадо» явку в заседание Комиссии своих представителей не обеспечило, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом. Обществом 12 января 2018 года заявлено ходатайство о рассмотрении дела без участия представителей.

Присутствующий в заседании Комиссии представитель ПАО «МТС» М<...> пояснил, что отправка смс-сообщений осуществлялась ООО «Эльдорадо» в рамках заключенного договора от 01.01.2016г., на основании дополнительного соглашения к данному договору ООО «Эльдорадо» была подключена услуга «SMS-трафик», суть которой заключается в обеспечении Обществу технической возможности (создании необходимых условий) отправки смс-сообщений. При этом ООО «Эльдорадо» самостоятельно, без участия ПАО «МТС», определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. ПАО «МТС» лишь обеспечивает подключение ООО «Эльдорадо» к сети электросвязи.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им

надлежащую оценку, а также заслушав доводы представителя ПАО «МТС», приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения дела по следующим основаниям.

Согласно статье 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что на получение смс-рекламы «Ночь скидок до 20% на Eldorado.ru/-night! С 17 по 19 октября с 20.00 до 8.00! Не проспй свою скидку!» согласия не давал.

Сообщение получено заявителем 17.10.2017г. в 17:39 от абонента ELDORADO через смс-центр: +7<...>.

На основании статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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. Распространяемая посредством смс-сообщений рассматриваемая информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер SMS-центра принадлежит номерной емкости ПАО «Мобильные ТелеСистемы», Москва, Московская область.

По информации, предоставленной ПАО «МТС», указанное смс-сообщение с буквенным идентификатором ELDORADO поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ПАО «МТС» на абонентский номер заявителя с сервисного номера, выделенного ООО «Эльдорадо» в рамках заключенного договора № 177395089804 от 01.01.2016г.

Согласно материалам дела, ООО «Эльдорадо» самостоятельно в рамках заключенного с ПАО «МТС» договора от 01.01.2016г. определяет и формирует содержание смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рассылки является ООО «Эльдорадо».

Из материалов дела следует, что заявитель (абонентский номер <...>) 14 марта 2015 года осуществил регистрацию на сайте интернет-магазина «Эльдорадо» по адресу: www.eldorado.ru, при которой предоставил Обществу согласие на рассылку информации рекламного характера. В доказательство совершения указанных действий ООО «Эльдорадо» предоставлена анкета участника: Я<...>. Процесс регистрации на сайте интернет-магазина «Эльдорадо» происходит таким образом, что, не пройдя этап предоставления согласия на передачу персональных данных, необходимых для оформления товара и дальнейшей доставки, а также согласия на получение смс-рассылки (путем проставления «галочки» в соответствующем поле), у посетителя сайта нет возможности закончить оформление заказа. При этом, сразу же после оформления заказа посетители сайта имеют возможность отказаться от получения рекламной рассылки Эльдорадо. Отказаться можно путем размещения соответствующего

информационного сообщения в личном кабинете на сайте www.eldorado.ru, нажав кнопку «отписаться» в личном кабинете или позвонив по номеру горячей линии. ООО «Эльдорадо» указывает, что заявитель с абонентским номером +7<...> не обращался в ООО «Эльдорадо» с просьбой об отключении его абонентского номера от рассылки рекламных сообщений ни одним из предусмотренных для этого способов.

Кроме того, ООО «Эльдорадо» сообщено, что в настоящее время рассылка рекламных сообщений указанному заявителю прекращена.

Таким образом, признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не нашли своего подтверждения, поскольку заявитель (абонентский номер <...> <...>), зарегистрировавшись 14.03.2015г. на сайте интернет-магазина Эльдорадо, выразил свое согласие на получение от ООО «Эльдорадо» смс-сообщений рекламного характера, в том числе рассматриваемой смс-рекламы. Согласно пункту 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе производство по делу подлежит прекращению.

Руководствуясь первым абзацем пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 141-ФАС22-Р/12-17 прекратить.

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>