

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №34/16

«12» мая 2016г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №34/16, возбужденное по факту рассылки на телефонные номера заявителей SMS-сообщений, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно 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,

в отсутствии представителей:

- заявителя – абонент номера +»...» (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела);

УСТАОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 83э от 13.01.2016 г.), по факту получения на номер +»...» смс-сообщения следующего содержания:

от: KillFish,

sms-центр: +»...»,

дата и время: 17.12.2015г. в 12:00 часов,

текст: «18/12 v KILLFISH Maska Party! Feeri4eskiy karnaval masok v KILLFISH. Megatonny vessel'ya, more halyavy, bezumnye konkursy i prizy! Start v 21&00», без получения предварительного согласия.

В силу п.1 ст.3 Закона «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.

В соответствии с ч.1 ст.18 Закона «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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено дело в отношении ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» (ИНН 7802840617, юридический адрес: 194017, город Санкт-Петербург, проспект Энгельса, дом 62. литер В, помещение 6Н).

При рассмотрении данного дела, Комиссией установлено следующее.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данное sms-сообщение было отправлено посредством sms-центра: +»...» принадлежащего ПАО «МТС».

Согласно материалам, представленным ПАО «МТС» (вх.№ 1553 от 24.02.16г.), указанное смс-сообщение поступило на абонентский номер +»...» от ООО «Информер» на основании Агентского договора № D140755128 от 01.12.2014г., заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Информер».

В соответствии с ч.2 Договора, оборудование Агента ООО «Информер» принимает заявки на рассылку Заказчиков в формате, предусмотренном оборудованием Агента. При этом, Заказчиком рассылки является лицо, осуществляющее рассылку Пользователям, предоставившим предварительное и надлежаще оформленное согласие Заказчикам. Оборудование Агента формирует одно или несколько сообщений и обращает к SMS-центру ПАО «МТС» (Принципала) с указанием номера Пользователя, которому необходимо доставить

SMS- сообщение. Оборудование ПАО «МТС» (Принципала) передает SMS-сообщение на номер Пользователя.

Согласно сведениям, представленным ООО «Информер» (вх.№ 1409э от 06.04.16г.), смс-сообщение было отправлено в адрес физического лица от имени отправителя KillFish, зарегистрированного за аккаунтом «evseev», принадлежавшего ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ», которое является клиентом ООО «Информер» с 01 октября 2014 года.

Услуги предоставляются ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» на основании акцепта Договора Публичной оферты по которому ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» является Заказчиком услуг, а ООО «Информер» - Исполнителем. В соответствии с п.3.1. Договора Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к Системе, в соответствии с действующими Тарифами Исполнителя. Заказчику присвоен логин «evseev».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ».

Также ООО «Информер» представлена копия Анкеты предварительного согласия номера +»...» на получение информации по каналам связи рассматриваемой рекламы ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» от 28.10.2013г., в которой номер телефона, инициалы клиента и подпись соответствуют данным заявителя, следовательно, сообщение: «18/12 v KILLFISH Maska Party! Feeri4eskiy karnaval masok v KILLFISH. Megatonny vessel'ya, more halyavy, bezumnye konkursy i prizy! Start v 21&00» было направлено ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» с предварительного согласия абонента.

Таким образом, нарушение законодательства о рекламе при распространении смс-сообщения на номер абонента +»....» от отправителя с буквенным идентификатором: «KillFish», через sms-центр: +»...», 17.12.2015г. в 12:00 часов, следующего содержания: «18/12 v KILLFISH Maska Party! Feeri4eskiy karnaval masok v KILLFISH. Megatonny vessel'ya, more halyavy, bezumnye konkursy i prizy! Start v 21&00», отсутствуют.

06.05.2016г. ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ» представило отзыв на определение о продлении срок рассмотрения дела от 12.04.16г. (вх.№ 302ф от 06.05.16г), в котором ходатайствовало о передаче дела на рассмотрение в Санкт-Петербургское УФАС России, по месту нахождения юридического адреса ООО «ИЛ ЦЕНТРАЛЬНЫЙ».

Ходатайство Общества Комиссией не было принято в связи с нижеизложенным.

На основании письма ФАС России №АК/21580/13 от 04.06.2013г., в соответствии с пунктом 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее — Правила), в случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории-, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.

Таким образом, направления ходатайства о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в ФАС России не требуется в случае, если реклама распространяется исключительно на территории, подведомственной одному антимонопольному органу, независимо от местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, например, в случае если признаки нарушения законодательства о рекламе содержатся в действиях лица, заключающихся в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

Согласно письму ФАС России №АК/21587/13 от 04.06.2013г., в соответствии с пунктом 5 Правил в случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело и территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.

Учитывая изложенное, реклама, содержащая признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», в силу особенности квалификации данного правонарушения, не может быть распространена на территории, подведомственной двум и более территориальным органам.

Следовательно, наделения территориального органа полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, не требуется.

Руководствуясь абз. А пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 34/16 прекратить.

