

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 64/15

Резолютивная часть решения оглашена «03» марта 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме «14» марта 2016 г.  
Новосибирск

г.

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 № 64/15, возбужденное в отношении ООО «Ланвилль» (ИНН 5407478142, юридический адрес: 400026, г. Волгоград, ул. Бульвар им Энгельса, д. 33Б, почтовый адрес: 400131, г. Волгоград, ул. Советская, д. 15) по факту рассылки на номер заявителя +«...» sms-сообщений следующего содержания:

от: Lanville,

sms-центр: + «...»

дата и время: 16.02.2015 г., 17:20,

текст: «Uspey podgotovit'sya k Vesne! VRM 1 zona-4400r, LPG massazh-13500r! Tol'ko do kontsa nedeli! Sovetskaya, 15, tel «...»»,

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,

в отсутствии представителей:

- заявителя – физического лица – не явился, уведомлен надлежащим образом;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Ланвилль» – не явился, уведомлен надлежащим образом;

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 875э от 24.02.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Закона «О рекламе» согласно которому на номер заявителя +7«...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

от: Lanville,

sms-центр: +«...»

дата и время: 16.02.2015 г., 17:20,

текст: «Uspey podgotovit'sya k Vesne! VRM 1 zona-4400r, LPG massazh-13500r! Tol'ko do kontsa nedeli! Sovetskaya, 15, tel 600-912», без получения предварительного согласия заявителя.

В соответствии с 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.

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 Закона «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 Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно 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».

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, номер sms-центра +«...», через который было отправлено рассматриваемое сообщение,

принадлежит ПАО «ВымпелКом». Согласно сведениям, представленным ПАО «ВымпелКом» (вх. № 2223 от 12.03.2015 г.) отправителем (распространителем) рассматриваемого смс-сообщения, поступившего на абонентский номер +«...» является ООО «Бренд Графика» (ИНН 7743913155; юридический адрес: 127238, г. Москва, Ильменский проезд, д. 14, стр. 2). Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Бренд Графика» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 546400367 от 01.01.2015 г., а также Дополнительное соглашение № 1 от 01.01.2015 г., согласно которому ПАО «ВымпелКом», как оператор связи, предоставляет Абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц Абонентам/партнерам Абонента. При пользовании услугами Абонент самостоятельно, без участия оператора определяет содержание текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями подвижной радиотелефонной связи Оператора и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи в интересах Абонента/партнеров Абонента.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения (п. 4.2), абонент осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех Пользователей, которые представили Абоненту и/или партнерам Абонента свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

18.08.2015 г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «Бренд Графика» представлены документы (вх. № 7676), согласно которым отправка рассматриваемого сообщения была осуществлена через контрагента ООО «Бренд Графика» - ООО «ИНСТАМ», клиентом ООО «ИНСТАМ» - компанией ООО «СЗК Инфосвязь».

Клиенты ООО «ИНСТАМ» самостоятельно определяют содержание смс-сообщений, а также их получателей.

ООО «Бренд Графика» предоставляет своим заказчикам услуги по предоставлению доступа к технической системе для отправки по каналу связи созданных заказчиком сообщений, при этом обязательным условием договора является выполнение заказчиком требований законодательства РФ, в том числе наличие предварительного согласия абонента на получение сообщений и запрет отправки спам-сообщений. Ответственность за нераспространение спама возложена в соответствии со ст.44.1 Федерального закона «О связи» на лицо, являющееся инициатором рассылки смс сообщений, которым Общество не является.

Также ООО «Бренд Графика» представило письмо о согласии абонента, полученное от заказчика ООО «ИНСТАМ» в электронном виде. Данное письмо было предоставлено ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» от ООО «Ланвилль».

Согласно данному документу, между заявительницей и Новосибирским филиалом клиники «Lanville» был заключен Договор оказания услуг. Согласно пункту 6, подпункту 6.1 данного Договора, Заказчик дает согласие Исполнителю (ООО «Ланвилль») на обработку своих персональных данных в соответствии с положениями Федерального закона «О персональных данных», в том числе при их

обработке и использовании, в целях обеспечения соблюдения конституционных прав граждан, создания служебной базы данных, обеспечения соблюдения законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, повышения сервиса и улучшения оказания услуг, научных целях, а также в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке, в том числе путем осуществления прямых контактов с Заказчиком с помощью средств связи.

Согласно подпункту 6.4. Договора, Заказчик выражает свое согласие на получение от Исполнителя информации об услугах Исполнителя и иную информацию, в том числе рекламу, распространяемую посредством почтовой, телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, сети Интернет, в том числе с помощью электронной почты, или отправления коротких текстовых сообщений (sms-сообщений) на номера телефонов и адреса Заказчика, указанные в согласии или сообщенные им Исполнителю впоследствии, в целях улучшения сервиса, информирования о новостях и акциях Исполнителя и иных целях.

В соответствии с п. 6.5. Договора, согласия Заказчика, указанные в пунктах 6.1.-6.4. договора, действуют со дня заключения договора до дня отзыва соответствующего согласия в письменной форме, путем направления в адрес Исполнителя заказного письма с уведомлением с описью вложенных документов. До настоящего момента соответствующий отзыв в адрес ООО «Ланвилль» не поступал.

В декабре 2014 года Новосибирский филиал компании «Lanville» был закрыт. Все документы хранятся на складе в г.Новосибирске. В настоящий момент в г.Новосибирске у ООО «Ланвилль» нет сотрудников. В связи с этим, нет человека, который мог бы предоставить документы, хранящиеся на складе. Управляющий ООО «Ланвилль» постоянно проживает в г.Волгограде, где находится клиника «Lanville». 16 февраля 2015 года Клиника «Lanville» в г.Волгограде производила смс-рассылку своим клиентам. По мнению ООО «Ланвилль», в программе БИТ Медицинский центр «1С» произошел сбой, и номер заявителя попал в базу г.Волгограда.

Также в данном письме сообщается, что в связи с обращением абонента номера +«...» с заявлением в Новосибирское УФАС России, ООО «Ланвилль» провело необходимые действия, чтобы исключить номер +«...» из базы данных рекламных смс-рассылок.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания об устранении нарушения законодательства о рекламе ООО «Ланвилль» нецелесообразным.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «Ланвилль».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки на номер заявителя +«...» sms-сообщения следующего содержания:

от: Lanville,

sms-центр: +«...»,

дата и время: 16.02.2015 г., 17:20,

- : «Uspey podgotovit'sya k Vesne! VRM 1 zona-4400r, LPG massazh-13500r! Tol'ko do kontsa nedeli! Sovetskaya, 15, tel «...» »,

ненадлежащей рекламой,

а ООО «Ланвилль» (ИНН 5407478142, юридический адрес: 400026, г. Волгоград, ул. Бульвар им Энгельса, д. 33Б, почтовый адрес: 400131, г. Волгоград, ул. Советская, д. 15). нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Не выдавать ООО «Ланвилль» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.