

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ 2Р/2016 НАО «Национальная спутниковая компания»

06 апреля 2016 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – В.В. Оберемок – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 2Р/2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы содержания: «*Последние 5 дней акции «Подарки за обмен ко Дню Российского Триколора»! Год «Единого» и футболка при обмене оборудования в офисах продаж по 22.08.15. Подробности на tricolor.tv*», полученной посредством смс-сообщения 18.08.2015 г. в 15 часов 43 минуты на телефонный номер <...>, с признаками нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе»,

*в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 2 Р/2016 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - НАО «Национальная спутниковая компания»,*

*в отсутствие заявителя гр. <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 2 Р/2016 ,*

## УСТАНОВИЛА:

18.08.2015 г. в 15 часов 43 минуты на телефонный номер <...> поступило смс-сообщение с рекламой содержания: *«Последние 5 дней акции «Подарки за обмен ко Дню Российского Триколора»! Год «Единого» и футболка при обмене оборудования в офисах продаж по 22.08.15. Подробности на tricolor.tv»* с номера TricolorTV.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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.

Телефонный номер <...> принадлежит абоненту гр. <...> что подтверждено договором об оказании услуг связи № <...> от 30.12.2009 г., заключенным между гр. <...> и ПАО «Мегафон».

Гр. <...>, являясь абонентом номера <...>, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с вышеуказанной рекламой.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос в ПАО «Мегафон» (исх.№ 22739/7 от 26.11.2015 г.) о предоставлении детализации номера абонента с отметкой о получении абонентом номера <...> рекламы вышеуказанного содержания.

Из документов и материалов, представленных ПАО «Мегафон» (вх.№ эл./п. № 6450 от 11.12.2015) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 22739/7 от 26.11.2015 г.), следует, что вышеуказанное смс-сообщение отправлено ЗАО «МегаЛабс», действующим как абонент ПАО «Мегафон». Дополнительным соглашением № 42-4 к Генеральному соглашению от 10.10.2014 г. утверждена спецификация на оказание ЗАО «МегаЛабс» (Партнер) услуги «Мобильное информирование», в соответствии с которой ПАО «Мегафон» (Оператор) оказывает Партнеру услуги по рассылке смс-сообщений, содержащих рекламные или информационные материалы Партнера или третьего лица, от Партнера до оборудования связи Оператора.

В соответствии с п. 2.8 Спецификации использование Услуги Партнером (ЗАО «МегаЛабс») для отправки рекламных материалов посредством смс-сообщений означает наличие у Партнера согласия Конечного получателя.

В соответствии с п.2.9 Спецификации в рамках оказания услуги «Мобильное информирование» Партнер (ЗАО «МегаЛабс») обязуется использовать

Интерфейсы для передачи рекламных материалов конечным получателям только после получения от конечного получателя согласия на получение рассылки.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос о предоставлении информации (исх.№ 24436/7 от 18.12.2015 г.) в ЗАО «МегаЛабс».

Из документов и материалов, представленных ЗАО «МегаЛабс» (вх.№ эл./п. 155 от 13.01.2015 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (вх.№ 24436/7 от 18.12.2015 г.), следует, что заключен договор № МР-МИ-СВЗН-10.10.2014 между ЗАО «МегаЛабс» (Исполнитель) и ЗАО «Связной Загрузка» (Заказчик).

Согласно п.3.1 договора № МР-МИ-СВЗН-10.10.2014 Исполнитель обязуется предоставить Заказчику доступ к Интерфейсу для размещения рекламных материалов Заказчика среди абонентов оператора, которые предоставили Заказчику (Клиенту заказчика) согласие на получение рекламных материалов.

Согласно п.3.7 договора № МР-МИ-СВЗН-10.10.2014 Заказчик обязуется получить согласие у абонентов, среди которых предполагается размещение рекламных материалов в канале SMS/MMS-сообщений, на использование их абонентских номеров а также персональных данных ( в случае их упоминания в Тексте) для целей распространения рекламных материалов. Согласие должно однозначно идентифицировать абонента, его волеизъявление на получение SMS/MMS-сообщений и в обязательном порядке содержать абонентский номер <...> по которому абонент дал согласие на получение SMS/MMS-сообщений.

Согласно п.4.8 договора № МР-МИ-СВЗН-10.10.2014 Заказчик гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие абонентов-адресатов на получение рекламных материалов.

Согласно п.4.11 Заказчик обязуется использовать в Интерфейсе только те абонентские номера, по которым Заказчиком (клиентом Заказчика) получено предварительное согласие абонентов на такую рассылку.

Рассмотрев заявление гр. Симонова И.В. (вх.№ эл./п. № 5851 от 18.11.2015 г.) и представленные материалы, 18.01.2016 г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 2 Р/2016 в отношении рекламораспространителя – АО «Связной Загрузка» по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

На рассмотрение дела № 2 Р/2016 г. АО «Связной Загрузка» были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ эл./п. 632 от 05.02.2016 г.) из которых следует, что смс-сообщение, полученное 18.08.2015 г. в 15 часов 43 минуты на телефонный номер <...>, с рекламой содержания: *«Последние 5 дней акции «Подарки за обмен ко Дню Российского Триколора»! Год «Единого» и футболка при обмене оборудования в офисах продаж по 22.08.15. Подробности на tricolor.tv»* с признаками нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», было отправлено НАО «Национальная спутниковая компания» в рамках договора № А-20/12р от 23.04.2012 г.

Согласно п.3.1.3 договора № А-20/12р от 23.04.2012 г. заключенного АО «Связной Загрузка» (Исполнитель) с НАО «Национальная спутниковая компания» (Заказчик), Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ.

Согласно п.7.2 договора № А-20/12р от 23.04.2012 г. ответственность за содержание смс-сообщений несет Заказчик.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях АО «Связной Загрузка» признаков нарушения законодательства о рекламе и произведена замена ненадлежащего лица надлежащим лицом - НАО «Национальная спутниковая компания».

На рассмотрение дела № 2 Р/2016 г. НАО «Национальная спутниковая компания» были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ эл./п. 1534 от 16.03.2016 г.), из которых следует, что номер <...> был указан абонентом гр. <...> при заключении договора № 901079617246 от 30.07.2011 г. Договор между НАО «Национальная спутниковая компания» и гр. <...> был заключен посредством присоединения к типовой форме договора на указанных в нем условиях, утвержденного Приказом Генерального директора ЗАО «Национальная спутниковая компания» № 9 от 10.02.2011 г. Согласно п. 6 заключительных условий договора утвержденного Приказом № 9 от 10.02.2011 г., абонент дает согласие НАО «Национальная спутниковая компания» на получение рекламной информации, в том числе в процессе оказания услуг.

Таким образом гр. <...> при заключении указанного договора выразил свое согласие на получение информации, в том числе рекламного характера.

Таким образом, в действиях НАО «Национальная спутниковая компания» отсутствует нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

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

### **ОПРЕДЕЛИЛА:**

Производство по делу № 2Р/2016 прекратить.

Председатель Комиссии

В.В. Оберемок

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ О.В. Голубцова

\_\_\_\_\_ Н.С. Нудной

\_\_\_\_\_ А.В. Тимошенко