

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 05-12/14-2014

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

07 июля 2014 года

г. Улан – Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев заявление <...> от 30.05.2014,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) рассмотрено заявление <...> (вх. от 30.05.2014 № 3433), содержащее указание на нарушение ООО «Дигитал Маркетинг Групп» (далее – ООО «ДМГ») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из заявления <...> следует, что на его номер телефона <...> 30.04.2014 в 12-14 пришло смс-сообщение рекламного характера от +79023815225 следующего содержания ««ЗАЙМ до 20 000 руб. Все условия на нужные деньги.рф Тел.: 84997032406». Согласия на получение рекламы не давал.

По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Из представленного письменного объяснения Дальневосточного филиала ОАО «Мегафон» (вх. от 16.06.2014 № 3821) следует, что сообщение от лица, имеющего номер «+79023815225» было направлено 30.04.2014 в 12-14 через SMS-центр с номером «+79020980276», выделенным, согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации ЗАО «Волгоград – GSM» (Волгоградская область).

Из письменных объяснений ЗАО «Волгоград – GSM» (вх. от 05.06.2014 № 3590) следует, что номер «+79023815225» принадлежит абоненту ООО «Крафт Телеком». Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № 2653425 от 01.07.2012 и дополнительного соглашения № 1 от 01.07.2012 на предоставление услуги «InfoSMS». В соответствии с условиями оказания услуги «InfoSMS», абонент может отправлять сообщения, используя в качестве идентификатора как федеральный номер <...> так и произвольное буквенно-

цифровое наименование.

Из представленного письменного пояснения ООО «Крафт Телеком» (вх. от 16.06.2014 № 3797) следует, что отправка вышеуказанного смс-сообщения была осуществлена исключительно в рамках исполнения договора № 106 от 01.06.2012, заключенного ООО «Крафт Телеком» с ООО «Мобильные сервисы», в целях исполнения договора № 661 от 04.12.2013, в свою очередь, заключенного ООО «Мобильные сервисы» с ООО «ДМГ»

Суть всех услуг, оказываемых по вышеуказанным договорам, заключается в обеспечении первоначальному заказчику – ООО «ДМГ» технической возможности (создании необходимых условий) формировать и отправлять смс-сообщения, то есть производить рекламную рассылку. При этом ООО «ДМГ» самостоятельно, то есть без какого либо участия исполнителей, определяет содержание указанных смс-сообщений, а также их получателей (абонентов).

Таким образом, ни ООО «Крафт Телеком», ни ООО «Мобильные сервисы» не осуществляли отправки вышеуказанного смс-сообщения, а лишь создали техническую возможность для его отправки (распространения). Действительным распространителем вышеуказанного сообщения является ООО «ДМГ», которое посредством предоставленной ему исполнителями определенной совокупности технического оборудования и программного обеспечения и осуществило отправки вышеуказанного сообщения.

Из письменного объяснения ООО «ДМГ» следует, что его заказчиком ИП <...> действительно было отправлено вышеуказанное сообщение согласно договора № 1/21/02-2014, заключенного между ООО «ДМГ» и ИП <...>.

Из пояснения <...> следует, что список телефонов был сформирован на основании данных владельцев дисконтных карт, которые при получении дисконтной карты и заполнение своих личных данных, выражают согласие на получение рекламной информации. При заполнении карты была допущена ошибка в номере мобильного телефона, что и привело к тому, что смс-сообщение было получено совершенно другим абонентом «+79264543559». На данный момент сложно отследить, где именно и кем именно была произведена ошибка.

ООО «ДМГ» не представлено подтверждающих документов, что смс-сообщение не было отправлено обществом, а именно договор № 1/21/02-2014 и письменные пояснения ИП <...>.

Согласно пункту 1 статьи 3 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.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная

информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом в норме закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя.

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

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

По результатам рассмотрения заявления установлено, что в действиях рекламораспространителя – ООО «ДМГ» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении ООО ««Дигитал Маркетинг Групп»» дело № 05-12/14-2014 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе и привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя <...>.

3. Назначить дело № 05-12/14-2014 к рассмотрению на **07.08.2014 в 10.00 часов** по адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. № 106.

4. ООО «Прометей» в срок **до 21.07. 2014 года** представить в Бурятское УФАС России следующие документы:

4.1. доказательства получения предварительного согласия адресата <...>;

4.2. договор № 1/21/02-2014, заключенный между ООО «ДМГ» и ИП <...>;

4.3. письменные пояснения ИП <...>.

Явка ответчика либо представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела № 05-12/14-2014 и документом, удостоверяющим личность, обязательна.

Председатель Комиссии

<...>