

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 067/05/18-174/2019

«14» октября 2019 г. г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель председателя Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

<...>,

рассмотрев дело № 067/05/18-174/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента +<...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители: заявителя – М. (г. Москва), лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – АО «А» (место нахождения: <...>; ОГРН <...>; ИНН/КПП <...>; дата регистрации <...>), ООО «К» (место нахождения: <...>; ОГРН <...>; ИНН/КПП <...>) и ООО «С» (место регистрации: <...>; ОГРН <...>; ИНН/КПП <...>; дата регистрации: <...>) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 23.07.2019 по электронной почте поступило обращение М. (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 18.07.2019 в 15:18 на абонентский номер +<...> через SMS-центр +<...> от отправителя под именем «О» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Успей! Фитнес на год от 26900! Фитнес+SPA от 36900! До 29.07 +<...>»

В своем заявлении М. указывает, что не давала отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона +<...> без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. К заявлению прилагался скриншот телефона с указанной рекламой.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект

рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам фитнеса и SPA, способствует их продвижению на рынке.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

Рассылка SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента без его на то согласия, указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Должностными лицами Смоленского УФАС России было установлено, что рассылка указанного SMS-сообщения абоненту +<...> от отправителя под именем «О» осуществлялась АО «Л» на основании договора № <...>, заключенного АО «Л» с ПАО «МегаФон».

Смоленским УФАС России 30.08.2019 в отношении АО «Л» было вынесено Определение о возбуждении дела № 067/05/18-174/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно письму АО «Л» от 10.09.2019 № 7142, рассылка указанного SMS-сообщения осуществлялась ООО «К» по договору № <...> заключенного АО «Л» (далее - Исполнитель) с ООО «К» (далее - Заказчик). В соответствии с указанным договором, Исполнитель представляет Заказчику услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов клиента Заказчика. Согласно условиям Договора, Заказчик обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов.

АО «Л» Смоленскому УФАС России была представлена копия письма ООО «К» от 04.09.2019 № 2540, в котором ООО «К» сообщает следующее. Между ООО «К» и ООО «С» заключен договор № <...>, в соответствии с которым ООО «К» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки

SMS-сообщений.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 24.09.2019 рассмотрение дела № 067/05/18-174/2019 было продлено до 29.11.2019, дело назначено к рассмотрению на 14.10.2019. К участию в деле были привлечены ООО «К» и ООО «С», в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Согласно письму ООО «С» № 04-30/08 от 27.09.2019 рассылка указанного SMS-сообщения осуществлялась заказчиком рассылке АО «Е», через сервис ООО «С» в рамках договора № 354961 от 16.05.2014.

ООО «К» и ООО «С» представили пояснительное письмо АО «Е» в котором сообщалось следующее. Между АО «Е» и М. 30.11.2014 был заключён договор на оказание физкультурно-оздоровительных услуг № 7617, согласно которому М. оказывались услуги в Фитнес – центре «М». Срок договора истёк, клубная карта не продлевалась, однако М. просила информировать её об акциях, событиях и специальных предложениях Фитнес-центра, указав номер телефона +<...>, как контактный. До 24.09.2019 жалоб от данного клиента на несанкционированные уведомления и просьбы исключить из списка СМС-рассылки не поступало. С 24.09.2019 номер <...> <...> исключён из базы рассылки. Представители компании связались с М. по телефону для выяснения предмета жалобы и решения претензий. В настоящее время конфликт исчерпан.

Электронным письмом от 14.10.2019 М. подтвердила представленную информацию АО «Е» о наличии её согласия на получения SMS-сообщений от отправителя «О».

Таким образом, на момент осуществления 18.07.2019 рассылки рекламы: «Успей! Фитнес на год от 26900! Фитнес+SPA от 36900! До 29.07 + <...>», согласие абонента телефонного номера +<...> на получение рекламы рекламораспространителем было получено, что свидетельствует об отсутствии нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 067/05/18-174/2019, признала их достаточными для принятия решения в отсутствие лиц, участвующих в деле.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 067/05/18-174/2019 прекратить.

Заместитель

<...>

председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>