

Дело № 03-05/17-2017

1. ООО «ДиСиАй Проджекст»

196084, г. С-Петербург,
Московский пр., д. 79а, ЛИТЕР
А, офис 604

2. ООО «Суши рай»

196135, г. С-Петербург,
ул. Типанова, д. 21, Литера А

3. ООО «МедиаКонтекст»

197183, г. С-Петербург,
аллея Липовая, д. 9,
Литер А, пом. 12Н

4. Ли Максим Викторович

(рекламораспространитель)

lee.max@mail.ru

5. Заявитель <...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВЫДЕЛЕНИИ ДЕЛА В ОТДЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	заместитель руководителя Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	Шестакова Н.М.	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
	Ипатова Т.В.	ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев дело № 03-05/17-2017, возбужденное по жалобе гражданина <...> (вх. № 1425 от 09.03.2017), по признакам нарушения, по мнению заявителя, ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

- ООО «ДиСиАй Проджекст», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/17-2017 не явилось, представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/17-2017 не направило, ходатайств о рассмотрении дела № 03-05/17-2017 без его участия не заявляло;
- ООО «МедиаКонтекст», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/17-2017 не явилось, представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/17-2017 не направило, ходатайств о рассмотрении дела № 03-05/17-2017 без его участия не заявляло;
- ООО «Суши рай» - данные о своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела отсутствуют;
- заявителя <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/17-2017 не явился, представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/17-2017 не направил, ходатайств о рассмотрении дела № 03-05/17-17 без его участия не заявлял.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508), дело № 03-05/17-017 рассмотрено в отсутствие участников дела.

УСТАНОВИЛА:

09.03.2017 (входящий № 1425) в адрес Архангельского УФАС России поступило заявление гражданина <...> от 07.03.2017 с приложением копии согласия от 16.03.2017 (вх. № 1680 от 17.03.2017), копии скрин-шот смс-сообщений.

Согласно заявлению 23.02.2017 в 11:18 на номер мобильного телефона заявителя +7 911 687 14 17 (оператор мобильной связи – ПАО «МТС») **с номера YaDlyaVas** поступило смс-сообщение следующего содержания: «*Доставка Суши рай! Акция! до 26.02.17. Набор ForYou+2 пиццы - 1399 руб*». По мнению заявителя, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», т.к. согласия на получение рекламы гражданин <...> не давал.

В письменных объяснениях от 29.07.2017 (вх. №5367 от 04.08.2017) ООО «МедиаКонтекст» (далее — ООО «МК») сообщает следующее: ООО «МК» не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, а обеспечивает доступ своим клиентам, заказчикам, пользователям сервиса к программному приложению для отправки сообщений, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи пользователями сервиса SMS-сообщений. Отправителем с буквенным обозначением YaDlyaVas, осуществившим SMS-рассылку на номер +7 911 687 14 17 23.02.2017 в 11:18, является Ли Максим Викторович, заключивший с ООО «МК» договор публичной оферты (<http://prostor-sms.ru/agreementmkTarifPolzovatelskoesoglashenie>). 08.12.2016 Ли Максим Викторович зарегистрировался, произвел оплату на сайте <https://prostor-sms.ru> и самостоятельно осуществил SMS-рассылку.

ООО «МК» дополнительно представлены: скрин из процессингового центра, подтверждающего факт оплаты услуг ООО «МК» (плательщик 89062718298), копия пользовательского соглашения.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «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.

Объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством подвижной радиотелефонной связи путем направления смс-сообщения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – скидка от 70% на снижение веса, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского [законодательства](#), [законодательства](#) о государственном языке Российской Федерации.

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 (ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) рассматриваемого рекламного SMS-сообщения является Ли Максим Викторович.

В соответствии с п. 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 17 августа 2006 г. № 508 (далее — Правила), антимонопольный орган вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе объединить в одном

производстве два и более дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, а также выделить в отдельное производство одно или несколько дел, если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 33 Правил,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Выделить из дела № 03-05/17-2017 в отдельное производство дело № 03-05/34-17 по признакам нарушения п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать материалы дела № 03-05/17-2017 неотъемлемым приложением к материалам дела № 03-05/34-17.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Ли Максим Викторович (рекламораспространитель);
- сторона по делу № 03-05/34-17 - ООО «Суши рай» (заинтересованное лицо);
- сторона по делу № 03-05/34-17 - заявитель <...>.

4. Назначить дело № 03-05/34-17 к рассмотрению на «15» сентября 2017 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, зал 109.

В случае неявки в назначенное время дело № 03-05/34-17 будет рассмотрено без участия сторон и без учета их мнения.

5. Ли Максим Викторович в срок до «11» сентября 2017 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

1. объяснения, пояснения, возражения с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (в письменной форме);
2. письменное согласие абонента (номер телефона +7 911 687 14 17) с разрешением направления на его абонентский номер рекламы;
3. копию договора с ООО «Суши рай»;
4. иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями (в письменной форме).

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ *непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации)* влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;
- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;
- давать устные и письменные объяснения;
- представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;
- заявлять ходатайства;
- делать заявления;
- возражать против заявлений и доводов других лиц;
- пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Примечание:

- С материалами дела № 03-05/34-17 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (исполнитель – Ипатова Татьяна Витальевна, 65-30-50).
- Для организации допуска в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-05/34-17 для оформления пропусков по телефону: 65-30-

50.

- Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
- Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/34-17 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
- При направлении документов **ссылка на номер дела 03-05/34-17 обязательна!**

Председатель Комиссии

Ю.Г. Цакулов

Члены Комиссии:

Н.М. Шестакова

Т.В. Ипатова