

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 05-01/33-16/РЗ

«6» декабря 2016 г.

г. Смоленск

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

председатель
Комиссии: <...> – руководителя Смоленского УФАС России,
Малашенкова Н.А. – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,
члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/33-16/РЗ 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 – <...> (г. Москва) и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (местонахождение: 610000, г. Киров, ул. Московская, д. 4, кабинет 413) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 29.11.2016 поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 05-01/33-16/РЗ, признала их достаточными для принятия решения в отсутствие лиц, участвующих в деле, и в ходе рассмотрения дела установила следующее.

В Смоленское УФАС России 18.10.2016 по электронной почте поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 15.10.2016 в 18:30 на абонентский номер <...> через SMS-центр +79043490004 от отправителя под именем «D-Style» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Уникальное предложение! Скидка-25% на осенние пальто! Акция действует только до 20 октября»

В своем заявлении <...> указывает, что не давал 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. Скриншот телефона с указанной рекламой

предоставлен.

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 пальто, реализуемым Интернет-магазином одежды «D-style» тем самым способствует продвижению товаров 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра +79043490004 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Т2 Мобайл» (регион – Ростовская обл.).

ООО «Т2 Мобайл», согласно письму от 11.11.2016, факт прохождения указанного SMS-сообщения абоненту Галаку А.С. на номер <...> через SMS-центр +79043490004 от отправителя под именем «D-Style» подтверждает. Рассылку указанного SMS-сообщения абоненту <...> от отправителя под именем «D-Style» через SMS-центр +79043490004 осуществляло ООО «ДЭНИ КОЛЛ», на основании договора № 389/SMS-BULK от 01.08.2016, заключенного ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (далее – Заказчик) с ООО «Т2 Мобайл», ОАО «Санкт-Петербург Телеком», ОАО «АПЕКС» и ЗАО «АКОС» (далее – Исполнители, а каждый по отдельности – Исполнитель). На основании пункта 2.1 договора, каждый из Исполнителей по заданию Заказчика и в интересах Заказчика либо клиента заказчика предоставляют лишь техническое обеспечение. Согласно пункту 3.2.8 договора, Заказчик обязуется инициировать смс-рассылки с

соответствующим «сервисом» только в отношении тех абонентов Исполнителей, которые выразили Заказчику или клиентам заказчика своё согласие на получение такого «сервиса», путём совершения действий однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. При получении соответствующего требования от любого исполнителя Заказчик обязуется предоставить подтверждение наличия согласия абонента на получение SMS-MT-сообщений с соответствующим «сервисом». В соответствии с пунктом 1.19 договора: «сервисы» - информация, в том числе рекламного характера, о товарах, работах или услугах Заказчика или клиента Заказчика, рассылаемая Исполнителем посредством SMS-MT-сообщений абонентам, выразившим свое предварительное согласие на получение такой информации. Согласно пунктам 6.1, 6.2 и 6.4 договора, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение «сервисов» (информации) в SMS-MT-сообщениях, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка, несёт заказчик. Заказчик несёт ответственность за несоответствие содержания «сервисов» требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе (но не ограничиваясь перечисленным): Закону «О рекламе».

ООО «Т2 Мобайл» сообщает, что абонент <...> не обращался в адрес компании с требованием о прекращении передачи на его номер телефона коротких текстовых сообщений от отправителя под именем «D-style».

Таким образом, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** является ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

Смоленским УФАС России 21.11.2016 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/33-16/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 06.12.2016.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» письмом от 29.11.2016 исх. № 816, в ответ на Определение Смоленского УФАС России о возбуждении дела № 05-01/33-16/РЗ, была представлена Анкета сети магазинов «D-style» от 10.06.2015 заполненная <...> в которой было указано: «Против получения информации в виде СМС-сообщений на мобильный телефон не возражаю» и указан номер телефона <...>.

Таким образом, на момент осуществления рассылки 16.10.2016 указанной в заявлении рекламы: *«Уникальное предложение! Скидка-25% на осенние пальто! Акция действует только до 20 октября»*, согласие абонента телефонного номера <...> на получение рекламы рекламораспространителем было получено.

На основании изложенного, при осуществлении рассылки SMS-сообщения с рекламой: *«Уникальное предложение! Скидка-25% на осенние пальто! Акция действует только до 20 октября»* на абонентский номер телефона <...>, признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» отсутствуют.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 05-01/33-16/РЗ прекратить.