

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №138/15

«07» июля 2016г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 138/15, возбужденное по факту рассылки на телефонный номера заявителя SMS-сообщения, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой 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.,

в отсутствии представителей:

- заявителя – абонента номера +»...» (не явился),

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе

- ООО «Стрим» (не явился),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №5275э от 12.10.2015г), по факту распространения на телефонный номер заявителя: «...» через смс-центр +»...» в 11:17 часов 11.10.2015г., смс-сообщения следующего содержания: «ЖК «Павловский квартал». Скидка 7% до 31 октября на «двушки» и «трешки» для решительных покупателей! Спешите! Охрана, парковка, ТЦ, детский сад. Ипотека от 11,4% (Сбербанк). Проектная декларация: pavkvartal.ru. Звоните + «...»!), с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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 соответствии с ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данное sms-сообщение было отправлено посредством sms-центра: +»...» принадлежащего ПАО «МТС».

ПАО «МТС» было установлено, что отправителем данного SMS-сообщения с буквенным идентификатором MTS-Partner принадлежит ООО «Стрим», в рамках заключенного с Обществом договора №D130524209 от 14.02.2014.

В соответствии с условиями Договора Исполнитель (ПАО «МТС») оказывает Заказчику (ООО «Стрим») услугу «Мобильная реклама» с помощью Каналов коммуникации. Услуга «Мобильная реклама» - это услуга для партнеров МТС по размещению РИМ на каналах коммуникации с Абонентами.

Согласно пункту 6.11 Договора, Исполнитель несет ответственность за распространение РИМ только тем физическим и юридическим лицам, с которыми заключен договор на услуги связи Оператора и которые не отозвали своего согласия на получение рекламы третьих лиц, распространяемой Исполнителем.

Вместе с тем, как пояснило ПАО «МТС», абонент номера +»...» заключил Договор на оказание услуг связи № 970101006388745445-8 от 10.03.2014г. с оператором ПАО «МТС».

Договор о предоставлении услуг связи МТС состоит из совокупности следующих документов:

- Регистрационной формы, в которой указываются данные абонента,
- Условий оказания услуг подвижной связи МТС (далее - Условия МТС),
- Тарифного плана, выбранного абонентом.

Условия оказания услуг связи МТС являются публичной офертой и могут быть приняты Абонентом не иначе как путем присоединения к ним в целом.

Подписанием Абонентского договора абонент номера +»...» присоединился к

Правилам оказания услуг связи МТС, выразив в графе «если не указано иное, абонент выражает свое согласие» согласие на получение рекламы, использование сведений в целях продвижения услуг.

Соответственно, абонент номера +»...» дал свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям электросвязи, на основании которого осуществлялось распространение рассматриваемой рекламы.

В свою очередь, ООО «Стрим» (вх.№ 2123э/1 от 18.05.16г., вх.№ 4548 от 31.05.16г., вх. № 3066э от 05.06.16г.), подтвердило, что ООО «Стрим» не имеет доступа к абонентской базе Оператора, в связи с чем ООО «Стрим» был направлен запрос в адрес ПАО «МТС» (исх. № 101 от 13.05.2016 г.) о предоставлении информации по наличию письменного согласия абонента, имеющего телефонный номер +»...», на получение сообщений рекламного характера. Согласно полученному ответу № 09/0226 и от 17.05.2016 абонент, имеющий телефонный номер +»...» дал и, на момент направления вышеуказанного СМС-сообщения, не отзывал своего согласия на получение СМС-сообщений рекламного характера.

Так же, Общество сообщило, что распространение смс-сообщений, содержащих информацию рекламного характера на номер абонента +»...» прекращено.

Следовательно, нарушение законодательства о рекламе при распространении смс-сообщения на номер абонента +»....» через смс-центр +»...» в 11:17 часов 11.10.2015г., следующего содержания: «ЖК «Павловский квартал». Скидка 7% до 31 октября на «двушки» и «трешки» для решительных покупателей! Спешите! Охрана, парковка, ТЦ, детский сад. Ипотека от 11,4% (Сбербанк). Проектная декларация: ravkvartal.ru. Звоните + «...»!), отсутствуют.

Руководствуясь абз. А пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 138/15 прекратить.