

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №33/16

«08» августа 2016г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: А.А. Туров – заместитель руководителя управления,

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

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

рассмотрев дело № 33/16, по факту рассылки на номер заявителя номер +»...» смс-сообщения следующего содержания: «S Novim Godom, doringie družia!Hunter-Service prodoljajet akciu «1000 rub v podarok» v yanvare! Podrobnosti >sto-hunter.blogspot.ru»,

от: STONHunter,

sms-центр: «...»,

дата и время: 30.12.2015г. в 14:22 часов,

без получения предварительного согласия, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использованной телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получения рекламы,

в отсутствии представителей:

- заявителя – абонент номера «...» (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Крафт Телеком» (не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела);

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 80э от 13.01.2016 г.), по факту получения на номер +»...» смс-сообщения следующего содержания:

от: STONHunter,

sms-центр: +»...»,

дата и время: 30.12.2015г. в 14:22 часов,

текст: «S Novim Godom, doringie družia!Hunter-Service prodoljajet akciu «1000 rub v podarok» v yanvare! Podrobnosti >sto-hunter.blogspot.ru», без получения предварительного согласия.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - 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» сообщило (вх.№ 1553 от 24.02.16г.), что указанное sms-сообщение поступило на абонентский номер +»...» от ООО «Крафт Телеком», на основании Агентского договора № D140755140 от 01.12.2014 заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Крафт Телеком».

Согласно условию Договора, оборудование Агента ООО «Крафт Телеком» принимает заявки на рассылку Заказчиков в формате, предусмотренном оборудованием Агента. При этом, Заказчиком рассылки является лицо, осуществляющее рассылку Пользователям, предоставившим предварительное и надлежаще оформленное согласие Заказчикам. Оборудование Агента формирует одно или несколько сообщений и обращает к SMS-центру ПАО «МТС» (Принципала) с указанием номера Пользователя, которому необходимо доставить SMS-сообщение. Оборудование ПАО «МТС» (Принципала) передает SMS-сообщение на номер Пользователя.

Суть услуг, оказываемых ПАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении Агенту технической возможности (создании необходимых условий) при отправке SMS-сообщений. При этом Агент самостоятельно, без участия ПАО «МТС», проверяет поданные Заказчиком заявки на рассылку SMS-сообщений, на предмет их соответствия условиям Договора к рассылкам и исключает те рассылки,

которые не соответствуют требованиям Договора.

ООО «Крафт Телеком» представило в адрес Новосибирского УФАС России документы (вх. № 6345 от 12.07.2016г.) согласно которым отправка указанного в определении смс-сообщения была осуществлена в рамках исполнения Договора № 106 от 31.12.2013 г., заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Мобильные сервисы», переименованное 21.02.2014 г. в ООО «Инстам», по которому ООО «Крафт Телеком» (далее - Исполнитель) оказывает, а ООО «Инстам» (далее - Заказчик) принимает и оплачивает услугу подключения к технической базе в порядке и на условиях, предусмотренных данным договором, дополнительными соглашениями и приложениями к нему.

Согласно подписанного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Мобильные сервисы» (ООО «ИНСТАМ»), договора № 106 ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «ИНСТАМ» который обязался согласно п.2.4.5 Договора не использовать подключение к технической базе ООО «Крафт Телеком» для отправки спама, который согласно п. 15 определений к договору являются сообщения рекламного характера, на получение которого абонент согласия не давал.

ООО «Крафт Телеком» предоставлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых Заказчиком сообщений, по которым ответственность несет Заказчик (п.б.4. договора). В настоящее время номер абонента +»...», указанного в определении был добавлен в стоп лист в системе ООО «Крафт Телеком».

В свою очередь ООО «ИНСТАМ», заключил Договор № 1369 от 15.12.2014 года с контрагентом ООО «Альфа-Сервис». При этом, ООО «Крафт Телеком» представило копию согласия заявителя на получение рекламных смс-сообщений от ООО «Хантер».

Данное согласие прилагается к квитанции на оказание услуг по ремонту автомобиля физического лица, личные данные которого совпадают с фамилией, инициалами и подписью заявителя-абонента номера:»...»

Таким образом, нарушение законодательства о рекламе при распространении смс-сообщения «\$ Novim Godom, dorogie druzia!Hunter-Service prodoljaet akciu «1000 rub v podarok» v yanvare! Podrobnosti >sto-hunter.blogspot.ru» на номер абонента «...», отсутствует.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 33/16 прекратить.