

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: «...». – руководитель управления;

Члены комиссии:

«...». – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

«...». – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев материалы дела № 05-01/18/23-2017, возбужденного в отношении ООО «Элада» (ИНН 7727289236, ОГРН 1167746402966, почтовый адрес: 117042 РФ Москва, ул. Южнобутовская, д. 139, офис 45) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», в части распространения нежелательной СМС-рекламы,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступило обращение гражданина < > (г. Москва) по факту получения им нежелательной СМС-рекламы, из которого установлено:

06.06.2017 18:31 гражданин получил на мобильный телефон (номер +79296780042) нежелательное SMS-сообщение (рекламу). Данное сообщение было отправлено номером +79168960390 и содержало следующий текст:

Поздравляем с победой в конкурсе! Дарим 6 недельный фитнес-интенсив от лучших тренеров Европы! Подарок: 100gift.plp7ru 84953577040»

Заявитель указал оператора мобильной связи ПАО «МТС». В доказательство заявитель приложил скриншот указанного рекламного SMS-сообщения «...» и, ссылаясь на ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, указал, что согласия на получение указанной рекламы им дано не было.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как

вар, 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.

силу указанных норм Закона о рекламе указанная выше информация, направленная посредством СМС-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована определенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – *фитнес-интенсиву и способствует поддержанию интереса к указанному мероприятию.*

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно [части 1 статьи 18](#) Федерального закона № 38-ФЗ «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 распространённой 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.

К обращению приложено согласие Заявителя на обработку персональных данных, необходимых для рассмотрения и принятия мер по данному заявлению.

В материалы дела представлены документы, из которых установлено следующее.

Гражданин <...> действительно является абонентом ПАО «МТС» по договору на оказание услуг подвижной связи.

СМС-сообщения поступили на его абонентский номер с номера, выделенного в реестре Российской системы и плана нумерации ПАО «МТС», используемого в качестве СМС-центра (+79168960390). Отправка сообщений была осуществлена АО «СмартКардЛинк» (далее – АО «СКЛ») посредством данного СМС-центра в рамках агентского договора от 08.12.2014 года № D140755872.

Таким образом, распространителем рекламы в данном случае является АО «СКЛ», то есть лицо, определяющее объем рекламирования и использующее для распространения рекламы услуги связи, оказываемые ПАО «МТС».

г АО «СКЛ» в материалы дела представлены документы, из которых установлено следующее.

1 абонентский номер +79296780042 22.06.2017 в 18.31 было направлено SMS-сообщение от имени отправителя «100fit». В рамках заключенного с ООО «СМС Трафик» договора № 010413 от 01.04.2013 года АО «СКЛ» оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС Трафик» сообщений, обработке и отправке на СМС-центр Оператора для передачи пользователям информационных СМС-сообщений.

ОО «Элада» (Заказчик) инициировало рассылку данного SMS-сообщения на основании договора с ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) от 29.04.2016 г. № 0/16, в рамках которого Заказчику был предоставлен канал для самостоятельной рассылки SMS-сообщений. Вся модерация и управление SMS-рассылкой осуществлялись на стороне ООО «Элада».

Таким образом, распространителем рекламы в данном случае является ООО «Элада», то есть лицо, являющееся инициатором рассылки и использующее для распространения рекламы операторов связи, в данном случае АО «СКЛ» и ООО «СМС Трафик».

Определение о возбуждении дела № 05-01/18/23-2017 направлено в адрес ООО «Элада» письмом от 08.09.2017 года № АР/3638. Почтой России письму присвоен идентификатор 62900715214474.

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 900715214474 по состоянию на 22 сентября 2017 года определение о возбуждении дела в отношении ООО «Элада» адресатом не получено.

Срок рассмотрения дела № 05-01/18/23-2017 истекает 06 октября 2017 года, в связи с чем Комиссия считает необходимым продлить срок рассмотрения дела на два месяца до 06 декабря 2017 года.

Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/18/23-2017 направлено в адрес ООО «Элада» письмом от 03.10.2017 года № АР/3950. Почтой России письму присвоен идентификатор 62900712134218.

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 900712134218 по состоянию на 21 октября 2017 года определение о продлении срока рассмотрения дела в отношении ООО «Элада» адресатом не получено пометкой «неудачная попытка вручения», срок хранения письма истек.

В связи с отсутствием сведений о надлежащем извещении ООО «Элада» о дате, времени и месте рассмотрения дела Определением № 05-01/18/23-2017 от 06 октября 2017 года рассмотрение дела отложено. Копия Определения об отложении рассмотрения дела направлена письмом от 31.10.2017 года №

Д/4319 в адрес ООО «Элада», по состоянию на 20 ноября 2017 года письмо адресатом не получено с пометкой «неудачная попытка вручения».

целях получения сведений о местонахождении вышеуказанного общества с ограниченной ответственностью, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, на основании пунктов 3.52 и 3.53 административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 года № 711/12, Комиссия приняла решение о приостановлении рассмотрения дела № 05-01/18/23-2017 для устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.

Ямало-Ненецким УФАС России был сделан запрос в адрес Межрайонной ИФНС России № 46 по г. Москве с просьбой предоставить сведения о местонахождении (месте регистрации) ООО «Элада».

Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы России № 46 по городу Москве представлена информация о том, что согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Элада» ИНН 27289236, ОГРН 1167746402966 зарегистрировано по адресу, аналогичному указанному в материалах дела № 05-01/18/23-2017, по которому неоднократно направлялись копии процессуальных документов Управления в рамках рассматриваемого дела.

В соответствии с п. 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 года № 711/12 (далее – Регламент), при невозможности установления лица, нарушившего законодательство о рекламе в течение сроков, установленных для рассмотрения дела, Комиссия принимает решение о его прекращении.

Согласно разъяснениям ФАС России № АД/61902/17 от 07.09.2017 года «О разъяснении отдельных положений Федерального Закона «О рекламе», при невозможности установить лицо, в том числе его местонахождение, ответственное за распространение рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, после совершения антимонопольным органом необходимых действий по поиску такого лица, в том числе направления соответствующих запросов, Комиссия вправе прекратить производство по соответствующему делу.

Восмотря на предпринятые Ямало-Ненецким УФАС России меры в течение сроков, определенных п. 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом

эл, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, достоверно установить лицо, являющееся рекламодателем,

рекламораспространителем или рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы, в том числе его местонахождение, не представилось возможным.

Территивно-розыскными полномочиями антимонопольный орган не наделен. В течение сроков, установленных для рассмотрения дела, не представилось возможным установить лицо, нарушившее законодательство о рекламе. При таких обстоятельствах имеются основания для прекращения рекламного дела.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктами 3.56 и 3.57 административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 года № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 05-01/18/23-2017 в отношении ООО «Элада» (ИНН 727289236, ОГРН 1167746402966, почтовый адрес: 117042 РФ г. Москва, улица Джнубутовская, д. 139, офис 45) прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство о рекламе в течение сроков, установленных для рассмотрения дела.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»