

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №84/15

«17» февраля 2016г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ 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;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

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

рассмотрев дело № 84/15, возбужденное по факту рассылки на номер 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. 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,

в отсутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «М.видео Менеджмент» (ИНН 7707548740, юридический адрес: 105066, Москва г, Нижняя Красносельская, дом № 40/12, корпус 20) (не явился, лицо уведомлено надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2814э от 23.04.2015г.) по факту рассылки на его номер «...» sms-сообщения следующего содержания:

от: М.Video,

sms-центр +«...»

дата и время: 22.04.2015, 17:11,

текст: «Дарим бонусные рубли! При покупке до 11 мая - дополнительно до 5000 бонусных рублей на Ваш бонусный счёт! Подробнее на [mvideo.ru](http://mvideo.ru)»,

Комиссией Новосибирского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 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 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 данные sms-сообщения были отправлены посредством sms-центра (+7916-896-03-90), принадлежащего ПАО «МТС». Согласно сведениям, представленным ПАО «МТС» (вх. № 4279 от 06.05.2015г.) номер <...> -896-03-90 является номером SMS-Центра ПАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может

быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

По результатам проверки обстоятельств, указанных в запросе Новосибирского УФАС России, ПАО «МТС» было установлено, что данное SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ПАО «МТС» на абонентский номер +«...» от ООО «Девино Телеком» (ИНН 7715829230; юридический адрес: 127018, г.Москва, ул. Суцьевский Вал, д. 16, стр. 6; фактический адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19), на основании трехстороннего Соглашения от 01.02.2015г. о переуступке прав и обязательств по Договору № D140756256 от 01.12.2014г., заключенного между ООО «Девино Телеком», ПАО«МТС» и ООО «А-Медиа».

10.12.2015г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «Девино Телеком» представлены документы (вх. № 11419), согласно которым рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «М.видео Менеджмент» (ИНН 7707548740, юридический адрес: 105066, Москва г, Нижняя Красносельская, дом № 40/12, корпус 20).

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «М.видео Менеджмент» техническую возможность отправки SMS-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № 01-1453/06-2014 от 17 июля 2014 г.

На основании п. 4.1 Договора от 17 июля 2014 г. (далее - Договор) ООО «М.видео Менеджмент» (далее - Заказчик) обязано соблюдать требования законодательства РФ, в том числе Закона «О рекламе».

На основании п. 5.15. Договора, Заказчик обязан получить от Клиента предварительные согласия на получение Сообщений.

Согласно п. 5.14 указанного Договора, ответственность за содержание SMS-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера Абонентов для отправки Сообщений несет Заказчик.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не участвует в формировании текста SMS-сообщений и списка получателей для последующей рассылки, не ведет собственную базу номеров получателей. ООО «М.видео Менеджмент» осуществляет формирование базы абонентов, получает предварительные согласия клиентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Также ООО «Девино Телеком» приложено письмо ООО «М.видео Менеджмент», согласно которому абонент с номером «...» является участником программы лояльности «М.Видео-Бонус» с 26.12.2013г. Для вступления в программу лояльности «М.Видео-Бонус» необходимо дать свое согласие на участие в программе, заполнив бумажную анкету в магазине «М.Видео», или заполнив электронную анкету на сайте [www.mvideo.ru](http://www.mvideo.ru), или пройти регистрацию на сервисной зоне магазина «М.Видео», продиктовав анкетные данные сотруднику сервисной зоны. Для участия в программе так же необходимо дать согласие на получение рассылок. Бонусная карта была выдана абоненту 22.12.2013г. после покупки встраиваемой бытовой техники. Данный абонент произвел регистрацию в программе «М.Видео-Бонус» самостоятельно на сайте [www.mvideo.ru](http://www.mvideo.ru) 26.12.2013г.

Как указывает ООО «Девино Телеком», во избежание дальнейших жалоб, номер абонента «...» исключен из SMS-рассылок ООО «М.видео Менеджмент»

09.02.2016г. ООО «Девино Телеком» представлены документы, подтверждающие исполнение договора № 01-1453/06-2014 от 17 июля 2014 г.: копия платежного поручения № 5103 от 04.06.2015г.; копия акта № 1299 от 30.04.2015г.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения является ООО «М.видео Менеджмент» (ИНН 7707548740, юридический адрес: 105066, Москва г, Нижняя Красносельская, дом № 40/12, корпус 20).

15.02.2016г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «М.видео Менеджмент» представлены документы и пояснения, согласно которым абонент с номером «...» является участником программы лояльности «М.Видео-Бонус» с 26.12.2013г., предоставил свое согласие на получение информационных рассылок от ООО «М.видео Менеджмент» при регистрации в качестве участника бонусной программы. В соответствии с полученным согласием, от лица компании вышеуказанному абоненту отправлялись SMS-сообщения.

Рассматриваемый абонентский номер был внесен потребителем в качестве телефона для связи и направления рассылок при регистрации в программе лояльности «М.видео-Бонус».

Карта участника бонусной программы была выдана абоненту указанного номера телефона (далее «потребитель») 22.12.2013г. после покупки встраиваемой бытовой техники. 26.12.2013 года потребитель самостоятельно произвел активацию карты на сайте [www.mvideo.ru](http://www.mvideo.ru).

Активировать карту возможно только после заполнения анкеты и регистрации, предоставив согласие на обработку персональных данных и согласие на получение информационных и рекламных рассылок.

Как указывает ООО «М.видео Менеджмент», на сайте [www.mvideo.ru](http://www.mvideo.ru) технически невозможно зарегистрироваться в качестве участника бонусной программы не проставив отметку на сайте о согласии на обработку персональных данных и получении рассылок информационного и рекламного характера.

ООО «М.видео Менеджмент», действительно, осуществляет рассылку рекламных сообщений среди покупателей магазинов «М.видео» в соответствии с информацией, которые они предоставляли о себе.

Рассылку всех сообщений по сетям электросвязи по поручению ООО «М.видео Менеджмент» осуществляло ООО «Девино Телеком».

Рассматриваемое рекламное sms-сообщение направлялось в связи с проведением акции «Вернем до 5000 бонусных рублей. В период с 21 апреля по 11 мая 2015г.» гражданам, находящимся в базе клиентов ООО «М.видео Менеджмент».

В настоящий момент рассылка информационных и рекламных сообщений абоненту с номером +«...» прекращена.

Также ООО «М.видео Менеджмент» представлена копия Приказа № 01-14 от

16.01.2013г. о утверждении Правил программы «М.видео – Бонус», копия Распоряжения № 186 о проведении рекламной акции «Вернем до 5000 бонусных рублей. В период с 21 апреля по 11 мая 2015г.», скриншоты сайта [www.mvideo.ru](http://www.mvideo.ru), с информацией, необходимой для регистрации в качестве участника бонусной программы.

Проанализировав представленные документы, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО «М.видео Менеджмент» признаков нарушения законодательства о рекламе, в связи с тем, что рассматриваемое смс-сообщение было направлено абоненту номера +«...» при наличии согласия на получение рекламной рассылки.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 84/15 прекратить.