

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-10-2018

26 апреля 2018 г.

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Тверское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Соловьев В.Д., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Васильева Ю.О., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти

рассмотрев дело № 04-6/2-10-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя <***>, а также представителей ПАО «ВымпелКом», ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и АО «Авилон Автомобильная Группа»,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 04-6/2-5-2018 возбуждено по заявлению <***> (далее - заявитель) в отношении ПАО «ВымпелКом», ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и АО «Авилон Автомобильная Группа» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением 24.01.2018 в 15:05 на телефонный номер <***>, выделенный ООО «Старт - 91», без его предварительного согласия посредством смс – сообщения рекламы следующего содержания: «SALE в Bentley Москва-Волгоградский. Выгода до 6 000 000 Р. Самые щедрые условия за всю историю АВИЛОН. Лучшая цена на самый экстремальный Bentley – Supersports. Только до 31 января! Не опоздайте!<***>», отправитель – AvilonAura, SMS-центр -<***>.

В соответствии со статьей 1 Закона о рекламе целями настоящего Закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Распространенная на номер заявителя информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются условия на покупку автомобиля Bentley.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно статье 38 Закона ответственность за вышеназванное нарушение несет рекламодатель.

Телефонный номер входит в ресурс нумерации ПАО «ВымпелКом» и выделен абоненту ООО «Старт - 91».

Согласно информации ООО «Старт - 91» от 22.01.2018 телефонный номер <***> передан в пользование сотруднику ООО «Старт - 91» <***> с правом совершать все действия, связанные с его использованием.

ПАО «ВымпелКом» подтвердило факт поступления на телефонный номер <***> смс – сообщения 24.01.2018 в 15:05.

Также ПАО «ВымпелКом» сообщило, что лицом, причастным к распространению смс – сообщения, поступившего 24.01.2018 в 15:05 с телефонного номера <***>, является ООО «ДЭНИ КОЛЛ», которому в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» от 09.11.2015 № 576<***> и дополнительным соглашением к нему от 09.11.2015 № 1 выделен доступ к программно-аппаратному комплексу ПАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» сообщило, что отправителем смс – сообщения является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» с которым заключен Партнерский договор от 01.12.2017 № ДП/SMS-5/011<***> (далее – Договор).

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании Договора предоставляет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» доступ к сервису рассылки смс – сообщений и обеспечивает возможность пользования сервисом ООО «ДЭНИ КОЛЛ» для самостоятельной отправки ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» смс – сообщений.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сообщило, что отправителем смс – сообщения является АО «Авилон Автомобильная Группа» с которым заключен договор от 01.02.2016 № ДТ-К/025<***>.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на основании договора от 01.02.2016 № ДТ-К/025<***> предоставляет АО «Авилон Автомобильная Группа» техническую возможность для отправки смс – сообщений.

Согласно АО «Авилон Автомобильная Группа» согласие на получение информации было получено от заявителя при подписании договора купли – продажи автомобильного средства 29.01.2013 № ФЛ 0340 (далее – Договор № ФЛ 0340).

Согласно пункту 10.1 Договора № <***> заявитель выражает свое безусловное согласие в течение 10 лет на обработку своих персональных данных, а также на передачу своих данных с целью предоставления информации о товарах и услугах компании АО «Авилон Автомобильная Группа», а также ЗАО «Мерседес-Бенц РУС» и любыми другими компаниями, с которыми АО «Авилон Автомобильная Группа», либо ЗАО «Мерседес-Бенц РУС» заключает соответствующие договоры.

Вышеуказанный договор содержит подпись заявителя, которая визуально совпадает с подписью <***> на заявлении в адрес Тверского УФАС России, а также содержит данные о заявителе, соответствующие данным, указанным в согласии на обработку персональных данных от 14.12.2017.

Учитывая вышеизложенные имеющиеся в материалах дела № 04-6/2-10-2018 документы, не дают основания для вывода о том, что распространяемая смс – реклама осуществлена в отсутствие согласия заявителя <***> которому абонент ООО «Старт - 91» передал телефонный номер в пользование.

Подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, предусмотрено, что производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006
№ 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 04-6/2-10-2018 прекратить.

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии : В.Д. Соловьев, Ю.О. Васильева