

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 17-Р/17

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О
РЕКЛАМЕ

27.11.2017 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...>, временно исполняющий обязанности руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев заявление <...> по факту распространения смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. № 3202 от 26.09.2017г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи «Мегафон», о распространении рекламных СМС-сообщений посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...> <...>), а именно «Ваш СПА www.7779154.ru Промокод С2209 Акция Золотая Осень!», (23.09.2017 в 12:00), поступившего от отправителя DIAMONDSPA (sms-центр +79037011111).

По мнению заявителя, данные сообщения являются рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанных смс-сообщений.

«Вымпелком» 18.10.2017г. представило информацию (вх.№3526), согласно которой отправителем смс – сообщения, поступившего 23.09.2017 г. на абонентский номер <...> <...> от абонента с буквенным значением DIAMONDSPA, является ООО «ДЭНИ КОЛЛ». Между «Вымпелком» и ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» №576974438 от 13.10.2015г., а также дополнительные соглашения №1 от 09.11.2015г. и №2 от 01.11.2016г. Согласно условиям данных соглашений ООО «ДЭНИ КОЛЛ» получило доступ к интерфейсу (платформе смс-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого имеет возможность отправки смс-сообщений. При этом в качестве отправителя смс-сообщений у абонента-получателя может отображаться номер смс-центра Билайн (+79037011111). номер <...> , входящий в ресурс нумерации ПАО «Вымпелком», принадлежит смс - центру ПАО «Вымпелком». номер <...> - единый адрес СМС - центра ПАО «Вымпелком» на территории Российской Федерации. СМС-центр отвечает за работу службы коротких сообщений сети мобильной связи. Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки

входящих/исходящих сообщений между абонентами ПАО «Вымпелком» и абонентами других операторов мобильной связи. В соответствии с п.4.2 дополнительного соглашения, абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс-сообщений, предназначенных для распространения неопределенному кругу лиц, не давших свое согласие на получение таких сообщений. В целях проверки исполнения данного требования ПАО «Вымпелком» запросило у ООО «ДЭНИ КОЛЛ» подтвержденное документально согласие абонента <...> на получение рассматриваемого смс-сообщения.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» 30.10.2017г представило информацию (вх.№3671), согласно которой между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «СМС-центр» заключен партнерский договор №102/SMS от 01.10.2016г.

ООО «СМС-центр» 17.11.2017г. представило информацию (вх.№3720), о том, что указанное смс-сообщение на номер <...> <...> было отправлено ООО «Философия-СПА» через клиентский доступ, представленный в рамках договора оказания услуг №436071 от 25.04.2016г.

ООО «СМС-Центр» самостоятельно направило запрос в адрес ООО «Философия-СПА» о предоставлении информации по заявлению <...> ООО «Философия-СПА» представило анкету гражданина <...>, с согласием на получение рекламы посредством сотовой связи и указанием в качестве контактных данных номера телефона +7903558<...> (совпадающего с номером телефона заявителя <...>).

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Рассматриваемые смс-сообщения являются рекламой, так как они неперсонифицированы, направлены на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к продуктам питания (роллы, пиццы), что способствует продвижению указанного товара на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 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.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств.

Заявитель указывает, что не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, в случае осуществления рассылки рекламных сообщений с номеров, не соответствующих российской системе и плану нумерации, сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (например, с «коротких» и «буквенных» номеров), а также направляемых автоматически, оператор связи абонента, которому предназначена рассылка, может признаваться рекламодателем.

Идентификатор «DIAMONDSPA» не соответствует российской системе и плану нумерации, таким образом, ПАО «ВымпелКом», являясь оператором связи абонента, которому предназначена рассылка, также является рекламодателем.

Таким образом, в действиях ПАО «ВымпелКом», связанных с распространением смс-рекламы « СПА www.7779154.ru Промокод С2209 Акция Золотая Осень!» посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 17-Р/17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданка <...>

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ПАО «ВымпелКом» (ИНН: 7713076001, ОГРН: 1027700166636 г. Москва ул. 8 Марта д.10, стр.14).

3. Назначить дело № 17-Р/17 к рассмотрению на 19.12.2017г. на 10.30 часов (время местное) по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, 2 этаж;

4. Представить ПАО «ВымпелКом» в срок до 12.12.2017г. в УФАС по Республике Алтай письменное пояснения по факту возбуждения УФАС по РА дела о нарушении рекламного законодательства.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, либо представителя с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.