

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 013/05/18-182/2019

06 июня 2019 года
14

г. Саранск, проспект Ленина,

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

председатель Комиссии <...> - руководитель Управления,

члены Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления, <...> - главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, <...> – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев 06 июня 2019 года дело № 013/05/18-182/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по электронному обращению гр. <...> (г.Москва) от 20.02.2019 ВХ034975 (вх.№940 от 21.02.2019), поступившему из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 20.02.2019 в 15:15 на его абонентский номер <...> ХХХХХ37 (оператор сотовой связи МегаФон) от имени MaxEngin sms-сообщения рекламного характера «В честь 25-летия FAVORIT MOTORS обменяем ваш А/М на новый FORD на спецусловиях до 28.02! Прослушайте условия +74996536224» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

Гр. <...> в поступившем от него электронном обращении от 20.02.2019 ВХ034975 (вх. №940 от 21.02.2019) выразил согласие на рассмотрение дела в его отсутствие.

Лица, привлеченные к участию в рассмотрении дела № 013/05/18-182/2019, надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России их представители не явились и от них не поступало ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие ООО «ПИР», ООО «Форсаж», АО «Связной Загрузка», АО «МегаЛабс», ПАО «МегаФон», гр. <...>

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. <...> (г.Москва) от 20.02.2019 ВХ034975 (вх.№940 от 21.02.2019), в котором сообщается о факте получения 20.02.2019 в 15:15 на его

абонентский номер <...> XXXXX37 (оператор сотовой связи МегаФон) без предварительного согласия абонента от имени MaxEngin sms-сообщения рекламного характера «В честь 25-летия FAVORIT MOTORS обменяем ваш А/М на новый FORD на спецусловиях до 28.02! Прослушайте условия +74996536224».

Такое обращение перенаправлено в Мордовское УФАС России Федеральной антимонопольной службой, что согласуется с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в силу которого Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы. Тем самым Мордовскому УФАС России поручено возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по заявленным гр. <...> претензиям к вышеназванной sms-рассылке.

Данные обстоятельства послужили основанием для вынесения определения Мордовского УФАС России от 25.03.2019 № 246 о возбуждении дела № 013/05/18-182/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела откладывалось определением Мордовского УФАС России от 22.04.2019 № 301 об отложении рассмотрения дела № 013/05/18-182/2019, а также определением Мордовского УФАС России от 20.05.2019 № 355 об отложении рассмотрения дела № 013/05/18-182/2019.

В заседании Комиссии, назначенном определением Мордовского УФАС России от 20.05.2019 № 355 об отложении рассмотрения дела № 013/05/18-182/2019 к рассмотрению на 05 июня 2019 года в 14 часов 30 минут, объявлялся перерыв до 15.00 часов 06 июня 2019 года, после которого продолжено рассмотрение дела № 013/05/18-182/2019.

Лица, привлеченные к участию в рассмотрении дела, предоставили документы и сведения по существу настоящего разбирательства: АО «МегаЛабс» с письмом от 05.04.2019 № 7049 (вх.№1668 от 05.04.2019, вх.№1673 от 08.04.2019); АО «Связной Загрузка» с письмом от 08.04.2019 № 146 (вх.№1896 от 19.04.2019); ООО «Форсаж» с письмом от 14.05.2019 № 21 (вх.№2226 от 14.05.2019); ООО «ПИР» с письмом от 03.06.2019 № 24 (вх.№2584 от 04.06.2019).

К материалам дела приобщены: письмо ПАО «МегаФон» от 06.03.2019 № 5/701СЕО-Исх-00082/19 (вх.№1248 от 13.03.2019); объяснение <...> от 22.04.2019г., а также ходатайство <...> об отзыве обращения от 04.06.2019г. (вх.№2629 от 06.06.2019).

Комиссия, исследовав имеющиеся документы и материалы в их совокупности, пришла к следующим выводам.

Содержащиеся в рассматриваемом sms-сообщении сведения о продавце автомобилей FAVORIT MOTORS, предлагающего обмен старых автомобилей на новый FORD на спецусловиях до 28 февраля, прослушать которые предлагается по телефону +74996536224, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые

сведения о продавце FAVORIT MOTORS и реализуемых им автомобилях FORD на спецусловиях до 28 февраля, формируют интерес к такому продавцу и его товарам, способствуют их продвижению на рынке, в связи с чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является продавец FAVORIT MOTORS и реализуемые им автомобили FORD на спецусловиях до 28 февраля, прослушать которые можно по телефону +74996536224.

Комиссия, принимая во внимание предоставленные в материалы дела договоры между ПАО «МегаФон» и АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» и АО «Связной Загрузка», АО «Связной Загрузка» и ООО «Форсаж», ООО «Форсаж» и ООО «ПИР», ООО «ПИР» и ООО «Диджитал медиа холдинг», приходит к выводу, что рассылка рассматриваемой sms-рекламы по подвижной радиотелефонной связи оператора – ПАО «МегаФон» обеспечена последовательными взаимосвязанными действиями партнера оператора связи - АО «МегаЛабс» и заказчиков рассылки - АО «Связной Загрузка», ООО «Форсаж», ООО «ПИР», ООО «Диджитал медиа холдинг», чьи программно-аппаратные комплексы имеют технологический доступ друг к другу, что позволило названным лицам осуществить отправку sms-рекламы в сеть электросвязи МегаФон, посредством которой такая реклама доставлена на абонентский номер <...> XXXXX37, выделенный в пользование абоненту МегаФон гр. <...>.

При установленных обстоятельствах действия АО «МегаЛабс», АО «Связной Загрузка», ООО «Форсаж», ООО «ПИР», ООО «Диджитал медиа холдинг», обеспечивших опосредованно через свое оборудование прием и обработку рассматриваемой sms-рекламы для ее последующей передачи в сеть оператора связи МегаФон, соответствуют действиям рекламораспространителей.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Распространение рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Гр. <...>, обратившийся в антимонопольный орган, первоначально в своем заявлении указал, что он не давал предварительного согласия на получение вышеприведенного рекламного sms-сообщения.

В процессе производства по делу № 013/05/18-182/2019 <...> предоставил ходатайство об отзыве обращения от 04.06.2019г. (вх.№2629 от 06.06.2019), мотивированное тем, что изложенные им в электронном обращении от 20.02.2019 ВХ034975 (вх.№940 от 21.02.2019) претензии в последующем не поддерживает из-за отсутствия признаков нарушения рекламного законодательства при рассылке рассматриваемой sms-рекламы на его абонентский номер.

Комиссия, рассмотрев поступившее от гр. <...> ходатайство, считает необходимым удовлетворить такое ходатайство, на основании которого приходит к выводу, что заявитель, в настоящее время отозвавший свои требования относительно sms-рассылки с рассматриваемой рекламой, тем самым признал, что такая sms-рассылка осуществлена на абонентский номер +7926XXXXX37 (оператор сотовой связи МегаФон) с предварительного согласия <...> на получение рекламы.

Таким образом, реклама *«В честь 25-летия FAVORIT MOTORS обменяем ваш А/М на новый FORD на спецусловиях до 28.02! Прослушайте условия +74996536224»*, доставленная в г.Москву 20.02.2019 в 15:15 от имени MaxEngin на абонентский номер <...> XXXXX37 (оператор сотовой связи МегаФон), находящийся в пользовании гр. <...>, распространена при наличии предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на отсутствие нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь подпунктом а пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 013/05/18-182/2019 прекратить.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

