



Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № Р 06-01/16

18 апреля 2016 года

№ 03-01/3706

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), в составе:

<...>;

рассмотрев дело № Р 06-01/16, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее - ООО «ОСК») по факту распространения 10.11.2015 в 13 часов 43 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> через SMS-центр <...> рекламы следующего содержания: «ШОК-ЦЕНА на 20 автомобилей Audi с ПТС. КАСКО и полный привод в подарок 84996539770 Отписаться: 88005002851» (далее - рассматриваемая реклама) с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя - <...> (далее - <...>, заявитель), надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте рассмотрения дела по адресу электронной почты, указанному в обращении;

- ООО «ОСК», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, ходатайством от 08.04.2016 № 132 (вход. № 1214 эл. от 22.04.2016) просит рассмотреть дело в отсутствие представителя;

- ПАО «ВымпелКом», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, ходатайством от 13.04.2016 № 124/16 (вход. № 1847 от 13.04.2016) просит рассмотреть дело в отсутствие представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> от 12.11.2015 № РС-9057657343-А-3-20151110, направленное ФАС России письмом от 12.11.2015 (вход. № 2919 эл. от 12.11.2015).

Заявитель указывает, что на её мобильный телефон с абонентским номером <...> 10.11.2015 в 13 часов 43 минуты поступило рекламное сообщение. В доказательство заявителем представлен скриншот указанного рекламного SMS-сообщения. <...>, ссылаясь на ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давала.

Заявитель просит в случае обнаружения нарушения требований Закона о рекламе привлечь к ответственности лиц, виновных в допущении нарушений.

По указанному факту Определением Коми УФАС России от 19.01.2016 № 03-01/318 возбуждено дело № Р 06-01/16 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе в отношении ООО «ОСК».

Из материалов дела № Р 06-01/16 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц (поскольку из текста сообщения не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – автомобилю Audi, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на

абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.**

Согласно п. 15 [Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»](#) в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. [Закон](#) о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы ей не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность **рекламораспространитель**.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе **рекламораспространитель** – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе **рекламопроизводитель** – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

ПАО «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом») письмом (вход. № 164-ДСП от 15.12.2015) сообщило, что рекламораспространителем SMS-сообщения, отправившего с SMS-центра +79037011111 на абонентский номер <...> 10.11.2015 в 13 часов 43 минуты является ООО «ОСК». В подтверждение ПАО «ВымпелКом» представлена копия договора об оказании услуг связи «Билайн» № 557897899 от 01.05.2015 и дополнительное соглашение № 1 от 01.05.2014.

ООО «ОСК» письмом от 22.12.2015 № 1034 (вход. № 3503 эл. от 24.12.2015) сообщило, что оказывает посреднические технические услуги передачи текстов сообщений и требований к аудитории сообщений на технические мощности операторов

мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами сообщения, не определяет их содержание и адресатов.

Также ООО «ОСК» проверен факт направления каких-либо сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на указанный телефонный номер и выяснило, что с технических мощностей ООО «ОСК» сообщений на указанный номер не направлялось.

Определением Коми УФАС России от 22.03.2016 № 03-01/2746 об отложении рассмотрения дела № Р 06-01/16, по результатам рассмотрения представленных ООО «ОСК» материалов, установлена необходимость привлечения для участия в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, - ПАО «ВымпелКом».

Из письменных пояснений ПАО «ВымпелКом» и копий документов, представленных в материалы рекламного дела, следует, что в ходе уточняющей проверки, проведенной ПАО «ВымпелКом», установлено, что отправителем (распространителем) обжалуемого SMS-сообщения, поступившего на абонентский номер <...> в 13 часов 43 минуты 10.11.2015, является агрегатор ООО «Девино Телеком». Причина указания на ООО «ОСК» как на рекламодателя являлась техническая ошибка при указании номера договора с агрегатором. ПАО «ВымпелКом» также обратилось с запросом к ООО «Девино Телеком» за информацией о наличии согласия <...> на получение SMS-рассылки. ООО «Девино Телеком» предоставлена анкета о согласии на получении информации по каналам связи (SMS рассылка) и обработка персональных данных.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что распространение рассматриваемой рекламы осуществлено на абонентский номер <...> с её предварительного согласия.

С учетом изложенного, оснований полагать, что рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

В соответствии с пунктом 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 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлено, в том числе отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, 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, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № Р 06-01/16 в отношении ООО «ОСК» прекратить.

Председатель Комиссии

_____ <...>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <...>