

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №3-18-55/78-01-18

24 декабря 2018 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

заместитель председателя Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело №3-18-55/78-01-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы на абонентский номер заявителя +7 (952)226 22 77 посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «Ортіса», содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей АО «Северен-Телеком» по доверенности: №23/07-18 от 23.07.2018 <...>, №21/12-18 от 21.12.2018 <...> - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии представителя ООО «Зайди Увидишь» по доверенности б/н от 24.12.2018 <...> - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе,

в отсутствие заявителя уведомленного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

12.11.2018 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили документы иматериалы, переданные Курганским УФАС России по

делу №Р-66/2018, возбужденному в отношении АО «Северен-Телеком» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Основанием для возбуждения производства по делу послужило обращение физического лица относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») рекламы «Однодневные контактные линзы 1+1=3! Летний SALE на ОЧКИ! Оптика ЗАЙДИ УВИДЕШЬ, Каменоостровский, 42, т.346-19-57», поступившей 07.07.2018 на абонентский номер заявителя < ... > посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «Optica».

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 указано в обращении заявитель не давал своего согласия на получение данной рекламы.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несёт рекламодатель.

Определением (исх.№78/33759/18 от 16.11.2018) дело №Р-66/2018, возбужденное Курганским УФАС России, принято Санкт-Петербургским УФАС России к производству, указанному делу присвоен № 3-18-55/78-01-18. Дело № 3-18-55/78-01-18 к рассмотрению на 03.12.2018 на 14 часов 00 минут, по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, лит.А.

03.12.2018 законный представитель АО «Северен-Телеком» на

заседание Комиссии не явился. Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств и привлечения ООО «Зайди Увидишь» (191002, Санкт-Петербург, Владимирский пр., д.13/9, лит.А, пом.16-Н, ИНН 7825704145, КПП 784001001) в качестве лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением (исх.№ 78/354732/18 от 04.12.2018) срок рассмотрения дела № 3-18-55/78-01-18 продлен до 16.02.2019. Определением (исх.№78/35472/18 от 04.12.2018) запрошены необходимые для рассмотрения дела дополнительные документы, дело №18-55/78-01-18 назначено к рассмотрению на 24.12.2018 в 11.00 по адресу: 4 линия В.О., дом 13, литер А, Санкт-Петербург, 199004.

В соответствии с документами, материалами и письменными пояснениями, представленными на заседание Комиссии 24.12.2018, АО «Северен-Телеком» выполняет техническую функцию передачи сообщения (закрытого пакета информации), а не информации определенного содержания. АО «Северен-Телеком» не имеет возможности вмешиваться в процесс передачи по сетям электросвязи сообщений, передаваемых с одного номера на другой, в силу охраняемой законом тайны связи (п.1 ст.63 Федерального закона от 07.07.2003г. №126-ФЗ «О связи», п.4 Правил оказания услуг телефонной связи, утв. Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 г. №1342). АО «Северен-Телеком» не формировало текст sms-сообщения, не выбирало адресатов и не инициировало совершение действий по направлению смс сообщения конечному адресату.

Между АО «Северен-Телеком» и ООО «Зайди Увидишь» заключен Договор №СИ-157-13 от 27.08.2017 об оказании Услуг связи. В соответствии с Дополнительным соглашением №2 от 01.01.2016 к указанному Договору, ООО «Зайди Увидишь» предоставляются услуги доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку, и подтверждение о доставке смс сообщений с буквенным идентификатором. В соответствии с условиями предоставления Услуг по Договору именно на ООО «Зайди Увидишь» возложена обязанность на получение письменного согласия абонента, на телефон которого планируется отправка сообщения, в порядке и форме предусмотренных законодательством.

Факт осуществления ООО «Зайди Увидишь» рассылки рекламного

характера на номер <...> подтверждается официальным письмом указанной организации (исх.№174 от 25.09.2018), согласно которому 07.07.2018 со стороны ООО «Зайди Увидишь» была произведена смс рассылка рекламы «Однодневные контактные линзы 1+1=3! Летний SALE на ОЧКИ! Оптика ЗАЙДИ УВИДЕШЬ, Каменоостровский, 42, т.346-19-57». При этом в указанном письме ООО «Зайди Увидишь» пояснило, что «...номер абонента <...> попал в смс рассылку вследствие технического сбоя базы данных. Технический сбой устранен, и номер <...> исключен из базы 25.07.2018...».

Таким образом, ООО «Зайди Увидишь» являясь заказчиком и распространителем смс рассылки рекламного характера «Однодневные контактные линзы 1+1=3! Летний SALE на ОЧКИ! Оптика ЗАЙДИ УВИДЕШЬ, Каменоостровский, 42, т.346-19-57» по сетям электросвязи, одно из которых поступило 07.07.2018 на абонентский номер заявителя <...> посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «Optica» должно было получить предварительное согласие заявителя на получение указанного смс сообщения до момента рассылки указанного сообщения заявителю.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В материалах дела №3-18-55/78-01-18 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение рекламы «Однодневные контактные линзы 1+1=3! Летний SALE на ОЧКИ! Оптика ЗАЙДИ УВИДЕШЬ, Каменоостровский, 42, т.346-19-57», поступившей 07.07.2018 на абонентский номер заявителя посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «Optica».

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы сторон, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу (смс сообщение) «Однодневные контактные линзы 1+1=3! Летний SALE на ОЧКИ! Оптика ЗАЙДИ УВИДЕШЬ, Каменоостровский, 42, т.346-19-57» поступившее 07.07.2018 на абонентский номер заявителя <...>, ненадлежащей.

2. Признать в действиях ООО «Зайди Увидишь», выразившихся в распространении указанной рекламы (смс сообщение) на абонентский номер заявителя <...> посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «Optica» без предварительного согласия абонента, нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Предписание об устранении допущенного нарушения, указанного в пункте 2 настоящего решения ООО «Зайди Увидишь» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

4. Производство по делу №3-18-55/78-01-18 в отношении АО «Северен-Телеком» прекратить.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении < ... > дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «10» января 20189г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя <...>

Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

