

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 01-18/РЗ

«26» февраля 2018 г.
Смоленск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель

Комиссии:

<...> – руководителя Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 01-18/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители: заявителя – <...> (г. С-Петербург), лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - АО «Загрузка» (место нахождения: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, комната 21Ф; ОГРН 1057746396113; ИНН/КПП 7703544582/772501001) и заинтересованного лица ООО «Тандем» (место нахождения: 125009, г. Москва, переулок Большой Кисловский, д. 1/1/12, строение 2, офис 36; ОГРН 1167746365665; ИНН/КПП 7704352812/770401001) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 12.02.2018 поступило ходатайство о рассмотрении дела № 01-18/РЗ в отсутствие представителей АО «Загрузка».

В Смоленское УФАС России 06.12.2017 по электронной почте поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 05.12.2017 в 12:18 на абонентский номер

<...> через SMS-центр +79043490004 от отправителя под именем «MotorSale» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Ликвидация склада HYUNDAI до 6 декабря. До минус 460 000р 88124246199»

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»), просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона <...> без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. К заявлению прилагался скриншот телефона с указанной рекламой.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к автомобилям «HYUNDAI», способствует их продвижению на рынке.

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

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»:

«рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра +79043490004 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Т2 Мобайл» (регион – Ростовская обл.); номер телефона 8(812)4246199, указанный в тексте SMS-сообщения, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Буран-Телеком» (регион – г. Санкт-Петербург).

В Письме от 19.01.2018 № 124/Т2 ООО «Т2 Мобайл» факт прохождения указанного SMS-сообщения абоненту Малафееву И.А. на номер <...> через SMS-центр +79043490004 от отправителя под именем «MotorSale» подтверждает и сообщает, что отправление рекламного SMS-сообщения абоненту <...> через SMS-центр компании «Теле2» осуществляла компания АО «Связной Загрузка» (в настоящее время - АО «Загрузка»; место нахождения: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, комната 21Ф; ОГРН 1057746396113; ИНН/КПП 7703544582/772501001), с которой заключен договор от 01.06.2015 № 217/SMS-BULK. Согласно пункту 3.2.8. договора, АО «Загрузка» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов Исполнителей, которые выразили АО «Загрузка» или его клиентам своего согласие на получение такого сервиса, путём совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. В соответствии с пунктами 6.1, 6.2 и 6.4 договора, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в SMS-MT сообщениях несёт АО «Загрузка», включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка. АО «Загрузка» несёт ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе (но, не ограничиваясь перечисленным): Закону «О рекламе».

Номер телефона 8(812)4246199, указанный в тексте рекламы, по сообщению ООО «Буран-Телеком», передан оператору связи ООО «Телемир» по договору о межсетевом взаимодействии № 01-ВС-2015 от 27.04.2015.

Согласно письму ООО «Телемир» от 19.01.2018 № 02, пользователем номера 8(812)4246199 на данный момент является ООО «Тандем» (место нахождения: 125009, г. Москва, переулок Большой Кисловский, д. 1/1/12, строение 2, офис 36; ОГРН 1167746365665; ИНН/КПП 7704352812/770401001) на основании договора оказания услуг телефонной связи № ТЗ/1/010616 от 01.06.2016.

Таким образом, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** можно признать АО «Загрузка» (место нахождения: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, комната 21Ф; ОГРН 1057746396113; ИНН/КПП 7703544582/772501001), ООО «Тандем» - заинтересованным лицом.

Смоленским УФАС России 02.02.2018 в отношении АО «Загрузка» было вынесено Определение о возбуждении дела № 01-18/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 26.02.2018 в 09час. 00мин.

Согласно письму АО «Загрузка» от 09.02.2018 № 41 в ответ на Определение Смоленского УФАС России о возбуждении дела № 01-18/РЗ, данная SMS-рассылка была осуществлена через технические и программные средства АО «Загрузка» по заказу ООО «СмартТелеком» в рамках исполнения договора № А-06/16р от 28.12.2015.

Согласно письму ООО «ТАНДЕМ» от 20.02.2018, согласие абонента <...> (Малафеева Ивана Алексеевича) было получено на сайте www.motorsale.online путём принятия им оферты сайта и регистрации абонента на указанном сайте с указанием мобильного номера, а также установлением флажка: «Я согласен на получение рекламных, информационных и иных материалов сайта и его партнёров путём рассылки текстовых сообщений (СМС) на указанный мною мобильный номер». Скриншот с сайта www.motorsale.online, свидетельствующий о получении согласия, прилагался к письму. ООО «ТАНДЕМ» для исключения направления абоненту смс-рассылки в будущем, мобильный номер <...> добавлен в стоп-лист.

Таким образом, на момент осуществления 05.12.2017 рассылки рекламы: «Ликвидация склада HYUNDAI до 6 декабря. До минус 460 000р 88124246199», согласие абонента телефонного номера <...> на получение рекламы рекламораспространителем было получено, что свидетельствует об отсутствии нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 01-18/РЗ, признала их достаточными для принятия решения в отсутствие лиц, участвующих в деле.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 01-18/РЗ прекратить.

