

Общество с ограниченной ответственностью
«СМС Трафик»
(ИНН: 7705642257, ОГРН: 1057746117384)
115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый
проезд, д.20 «А», строение 4,
подъезд 1, 2-й этаж

РЕШЕНИЕ
по делу № 14Р-38/18
о нарушении законодательства о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «23» ноября 2018 года
В полном объеме решение изготовлено «23» ноября 2018 года

23.11.2018 года г. Назрань

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее – Управление, Ингушское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе) в составе:

Председатель Комиссии: руководитель Управления;

Члены Комиссии:

главный государственный

инспектор Управления;

главный специалист - эксперт Управления;

(далее - Комиссия) рассмотрев дело № 14Р-38/18 от 02.11.2018 года по признакам нарушения Закона о рекламе, возбужденное Управлением по обращению гражданки «...» (далее – гр-ка. «...»), поступившему в Управление от ФАС России, в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН: 7705642257, ОГРН: 1057746117384; юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д.20 «А», строение 4, подъезд 1, 2-й этаж, далее – ООО «СМС Трафик»).

в отсутствие заявителя – гр-ки. «...» и ответчика – представителя ООО «СМС Трафик» - до начала рассмотрения заявлений и ходатайств не поступало, о времени и месте рассмотрения обращения уведовлены надлежащим образом);

УСТАНОВИЛА:

В Ингушское УФАС России из ФАС России по электронной почте поступило заявление от гр-ки. «...») по признакам нарушения Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр-ки. «...» следует, что 06.08.2018 г. в 13 часов 10 минут на ее мобильный телефон (номер <...> ...) присылали нежелательное SMS - сообщение (рекламу), отправителем которого является буквенный идентификатор Lauren Vidal следующего содержания: **«Ликвидация коллекции Lauren Vidal, Афимолл! Скидки до 70% +7 459 ...».**

Исследовав материалы дела, Комиссия Ингушского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что реклама – это 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

SMS-сообщение: **«Ликвидация коллекции Lauren Vidal, Афимолл! Скидки до 70% +7 459 ...»**, является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

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 это согласие было получено.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Для установления надлежащего лица и привлечения его по данному делу в качестве рекламодателя вышеназванного SMS-сообщения (рекламы), Ингушским УФАС России в адрес публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») был направлен запрос (исх. от 17.09.2018 № 3419-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента – гр-ки. «...» на получение вышеуказанной рекламы с буквенного идентификатора Lauren Vidal, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр-ки. «...». +7(926)... через SMS-центр +7903..., письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента гр-ки. «...» +79263... без ее предварительного согласия.

В своем ответе (исх. ПАО «ВымпелКом» от 22.09.2018 № ЮР-04/28870) ПАО «ВымпелКом» сообщает, что отправителем (распространителем) вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы), поступившего с буквенного идентификатора Lauren Vidal на абонентский номер гр-ки. «...»+7(926) ... является юридическое лицо – ООО «СМС Трафик».

Ингушским УФАС России был направлен запрос (исх. от 27.09.2018 № 3502-КБ) в ООО «СМС Трафик», о необходимости в срок до 15.10.2018 года представления в Ингушское УФАС России доказательства получения предварительного согласия абонента гр-ки. «...» на получение SMS-сообщения (рекламы) с буквенного идентификатора Lauren Vidal, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр-ки. «...», письменного объяснения по поводу рассылки SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр-ки. «...»+7(926) ... без ее предварительного согласия.

В Ингушское УФАС России поступил ответ от ООО «СМС Трафик» (вх. от 23.10.2018 № 3649-ПР) на запрос от 27.09.2018 № 3502-КБ. В своем ответе ООО «СМС Трафик» сообщает, что сообщение отправленное на абонентский номер <...> (926) ..., 06.08.2018 года в 13 часов 10 минут от имени отправителя «Lauren Vidal», через систему ООО «СМС Трафик» не проходило.

Иных доказательств, подтверждающих то, что ООО «СМС Трафик» не является отправителем (распространителем) нежелательного вышеуказанного SMS-сообщения (рекламы) на абонентский номер гр-ки. «...» +7(926) ..., представлено не было.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что отправителем (распространителем) нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер гр-ки. «...». +7926..., которое содержит нарушение части 1 статьи 38 Закона о рекламе является юридическое лицо - ООО «СМС Трафик».

Принимая во внимание вышеизложенное и руководствуясь частью 2 пункта 1

статьи 33, части 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом, дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА

1. Признать в действиях юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН: 7705642257, ОГРН: 1057746117384; юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д.20 «А», строение 4, подъезд 1, 2-й этаж) нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Выдать предписание об устранении нарушения Закона о рекламе путем прекращения формирования и рассылки не желательных SMS - сообщений (рекламы).
3. Передать материалы дела должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.