

18 марта 2015г.

г. Тула, ул. Жаворонкова, д.2

Ведущий специалист - эксперт Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев материалы, полученные в ходе проверки изложенных в заявлении гр. < --- > (вх. № 371 от 26.01.2016г.) фактов, свидетельствующих о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», признала их достаточными для возбуждения дела № АП 02-11/19-2016 по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении юридического лица - ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» (г. Москва, ул. Камчатская, д. 4, корп. 2, офис VIII, комн. 1А, ИНН 7718134211).

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

25.01.2016 в 13:55 на телефонный номер <...> //30, принадлежащий гр. < --- > поступило SMS – сообщение, содержащее рекламную информацию: «Первая распродажа года! Киберпонедельник в LensGo скидка 3 % на все».

Данное SMS – сообщение поступило абоненту < --- > с телефонного номера +79018186721.

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального Закона «О рекламе», является рекламой.

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 распространённой 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.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное правонарушение несет рекламодатель.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации размещённой на официальном сайте Федерального агентства связи телефонный номер <...> зарегистрирован за ОАО «Сотовая связь Башкортостана».

Из представленной ОАО «Сотовая связь Башкортостана» информации (вх. № 712 от 09.02.2016г.) следует, что между Обществом и ООО «Девино-Телеком» заключен договор № 907-6 от 07.09.2015г. согласно которому ОАО «Сотовая связь Башкортостана» оказывает ООО «Девино-Телеком» технические услуги по доставке SMS – сообщений до пользователей.

Согласно указанному договору ООО «Девино-Телеком» самостоятельно отвечает за содержание информации, передаваемой пользователям в рамках исполнения договора, за ее достоверность и правомерность ее распространения.

ООО «Девино - Телеком» предоставило в Управление письменное пояснение (вх. № 1219 от 14.03.2016г.) указав на то, что не является рекламораспространителем данного SMS – сообщения, Общество обеспечивает техническую возможность ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» отправки SMS – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора от 01.03.2015г.

Пункта 3.3.2. дополнительного соглашения № 1 от 01.03.2015г. к договору от 01.03.2015г. предусмотрена обязанность ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» получить от абонента письменное согласие на получение SMS – сообщения.

ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Из вышеизложенного следует, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ».

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

ООО «Девино - Телеком» предоставило в Управление согласие < --- > в виде анкеты, заполняемой при регистрации на Интернет-сайте (скриншоты).

Согласно правилам регистрации, покупатель при оформлении заказа в магазине LenGo.ru соглашается на оформление подписки на новости LenGo.ru.

ООО «Девино - Телеком» приложило к своему письменному пояснению скриншоты в электронном виде, отображающие действия, выполняемые абонентом при регистрации на Интернет-сайте. Один из скриншотов содержит текст, предполагающий согласие на оформление подписки на новости LenGo.ru.

Однако, из представленных скриншотов не следует, что они взаимосвязаны между собой и последовательно выполнялись при осуществлении регистрации на Интернет-сайте конкретным лицом - < --- >, и именно на Интернет-сайте LenGo.ru, а ни на ином другом интернет сайте.

Идентифицировать, представленное ООО «Девино Телеком», согласие, относительно того, кем оно выражено и в какой период, не представляется возможным.

На основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем

законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить дело об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ по факту распространения рекламы посредством подвижной радиотелефонной связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в отношении юридического лица - ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ».

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» **в трехдневный срок со дня получения настоящего определения** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области:

3.1. Документы, на основании которых осуществляется предпринимательская деятельность (Устав, свидетельства и др.).

3.2. Документы, подтверждающие предварительное согласие < --- >. (+792////////0) на рассылку рекламы посредством мобильной связи (согласие, достаточное для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя).

3.3. Копию договора от 01.03.2015г., заключенного между ООО «Девино - Телеком» и ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» предоставляющего техническую возможность отправки SMS – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» со всеми приложениями, изменениями, дополнениями.

3.4. Письменное объяснение по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

3.5. Законному представителю ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» (в соответствии со статьей 25.4 КоАП РФ) для участия в деле об административном правонарушении № АП 02-11/19-2016, включая подписание протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2. КоАП РФ и со всеми правами, предусмотренными статьёй 25.1. КоАП РФ, явиться **14 апреля 2016 года в 14 часов 30 минут** по адресу: г. Тула, ул. Жаворонкова, д. 2, каб. 39 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении.

Примечание: В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе

знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.