

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 105/Р-2017

«22» декабря 2017г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

<...>. -

<...> -

<...> -

заместителя руководителя управления;

начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 105/Р-2017, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мобильная периодика» (ИНН 7801307212, ОГРН 1167847189685, КПП 780101001, дата регистрации: 19.04.2016г., юридический адрес: 199178, г. Санкт – Петербург, Набережная реки Смоленки, д. 14, литер А, оф. 239, далее – ООО «Мобильная периодика») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя ООО «Мобильная периодика» <...> (доверенность б/н от 18.12.2017г., далее – <...>), в присутствии представителя общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») <...> (доверенность № 96к от 01.12.2017г., далее – <...>),

### УСТАНОВИЛА:

24.08.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение физического лица (вх. № 3727э от 24.08.2017г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 23.08.2017г. в 16 часов 42 минуты: «Лучшие истории из жизни Сергея Шнурова. Читайте 100 журналов. 18+. Подробнее об услуге: <http://goo.gl/28VbrP>» от абонента kioZK(смс – центр +79043490004).

Из ответа ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 6076 от 28.09.2017г.), представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что указанное смс – сообщение было направлено ООО «Мобильная Периодика» в соответствии с договором № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г.

В соответствии с пунктом 3.2.8 договора № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г. заказчик (ООО «Мобильная Периодика») обязуется инициировать смс – рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов, которые выразили ООО «Мобильная Периодика» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. При получении соответствующего требования от любого исполнителя ООО «Мобильная Периодика» обязуется предоставить подтверждение наличия согласия абонента на получение SMS-MT – сообщений с соответствующим сервисом.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанного договора всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в SMS-MT – сообщениях, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс – рассылка несет ООО «Мобильная Периодика». ООО «Мобильная Периодика» несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ООО «Мобильная Периодика» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Мобильная Периодика».

06.10.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 105/P-2017 в отношении ООО «Мобильная Периодика» и назначено к рассмотрению на 21.11.2017г. на 10 часов 00 минут. Данное

определение было направлено в адрес ООО «Мобильная Периодика» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

03.11.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 01.11.2017г.) о передаче дела № 105/Р-2017 на рассмотрение в Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Санкт – Петербургу (Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области).

13.11.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 09.11.2017г.) из которых следует, что в рамках договора № 25082017/T2/SMS-BULK от 25.05.2017г. ООО «Мобильная периодика» и ООО «Т2 Мобайл» осуществляют взаимодействие по рассылке смс-сообщений абонентам подвижной радиотелефонной связи ООО «Т2 Мобайл». Направляя абоненту с абонентским номером <...> смс – сообщение, ООО «Мобильная Периодика» исходило из того обстоятельства, что данным абонентом дано согласие на получение сообщений рекламного характера оператору связи ООО «Т2Мобайл».

21.11.2017г. состоялось рассмотрение дела № 105/Р-2017 в отсутствие представителя ООО «Мобильная Периодика», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев заявленное ходатайство от ООО «Мобильная Периодика» (исх. б/н от 01.11.2017г.), Комиссия пришла к выводу об отказе в удовлетворении данного ходатайства.

На основании п. 3.34 приказа ФАС России от 23.11.2012 г. № 711/12 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» ФАС России вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Согласно письму ФАС России от 04.06.2013г. № АК/21587/13 «О порядке применения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» наделятия территориального органа полномочиями по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента не требуется.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения ООО «Т2 Мобайл» в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения вышеуказанной рекламы.

Определением от 21.11.2017г. рассмотрение дела № 105/P-2017 было отложено на 22.12.2017г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мобильная Периодика», ООО «Т2 Мобайл» заказными письмами с уведомлением о вручении.

14.12.2017г. поступили письменные пояснения ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 7930 от 12.12.2017г.), из которых следует, что абонентский номер <...> был переведен в сеть ООО «Т2 Мобайл». В тексте договора об оказании услуг связи с абонентом <...> содержатся условия: «Настоящим абонент выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям электросвязи». При этом графа для отметок «Если не согласен» не заполнена абонентом. Договор об оказании услуг связи представлен в материалы дела.

22.12.2017г. состоялось рассмотрение дела № 105/P-2017 в присутствии представителя ООО «Мобильная периодика» <...> (доверенность б/н от 18.12.2017г.), в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» <...>, которые поддержали письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На абонентский номер <...> направлялась реклама посредством смс – сообщения следующего содержания:

23.08.2017г. в 16 часов 42 минуты: «Лучшие истории из жизни Сергея Шнурова. Читайте 100 журналов. 18+. Подробнее об услуге: <http://goo.gl/28VbrP>» от абонента kioZK(смс – центр +79043490004).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела ООО «Т2 Мобайл» в адрес Кемеровского УФАС России представлены документы, в соответствии с которыми абонент <...> – <...>, дает согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям электросвязи, так как при подписании договора об оказании услуг связи <...> не заполнена графа для отметки «Если не согласен».

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений, нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в данном случае отсутствует.

Руководствуясь абзацем «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, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 105/Р-2017 в отношении ООО «Мобильная периодика» (ИНН 7801307212, ОГРН 1167847189685, КПП 780101001, дата регистрации: 19.04.2016г., юридический адрес: 199178, г. Санкт – Петербург, Набережная реки Смоленки, д. 14, литер А, оф. 239) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии:

<...>

Члены Комиссии: <...>

<...>