

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 04/18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«24» января 2018г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы дела по факту распространения на абонентский номер заявителя смс-сообщения с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 6163э от 27.11.17г.) по факту распространения рекламной информации, путем отправки смс-сообщения следующего содержания: «До 30 июня РАСПРОДАЖА КАРТ. 15 мес=4900. Всего 30 карт.9865602», на номер <...> , в 19:32 часов 26.06.2017г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «DAVINCIclub»), с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме под рекламой понимается 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 соответствии с ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента-заявителя является ОАО «Теле2-Санкт - Петербург».

ОАО «Теле2-Санкт - Петербург» сообщило (вх.№53э от 09.01.1г., вх№ 192 от 12.01.2018г.), что Короткий номер «DAVINCIclub» отправителя рассматриваемого смс – сообщения выделен юридическому лицу - ООО «ОСК» (ИНН 7705658056) на основании Договора на оказание услуг связи Договора № 216/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

Согласно пункту 3.2.8 указанного Договора ООО «ОСК» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов Исполнителей, которые выразили ООО «ОСК» 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 «ОСК» обязуется предоставить подтверждение наличие согласия абонента на получение SMS-MT-сообщений с соответствующим сервисом.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанных Договора всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в SMS-MT-сообщениях несет ООО «ОСК», включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка. ООО «ОСК» несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе (но, не ограничиваясь перечисленным): Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «ОСК» в свою очередь представлены документы (вх№464 от 19.01.18г.), согласно которым, смс-сообщение следующего содержания: «До 30 июня РАСПРОДАЖА КАРТ. 15 мес=4900. Всего 30 карт.9865602» было направлено на абонентский номер <...> от ООО «ИНСТАМ» (ИНН 7714893793) на основании заключенного между ООО «ОСК» и ООО «ИНСТАМ» Договора № sms-13/02-16 от 01 февраля 2016г.

В соответствии с Договором, формирование и отправка sms-сообщений осуществляется Клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от Клиента sms-сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» осуществляет передачу текста sms-сообщения и номера адресата сообщения на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК».

При этом в соответствии с Правилами предоставления услуг (Приложение № 1 к Договору), Клиент обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался. В случае если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» сообщений, может быть признан рекламой, рекламодателем в этом случае будет являться Клиент как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

Также ООО «ОСК» представлено в адрес антимонопольного органа согласие абонента на получение смс-сообщений рекламного характера от фитнес-клуба «DAVINCI» (вх.№323э от 22.01.18г.) в виде Анкеты, однако, персональные данные заявителя – абонента номера +7<...>4418 и лица, указанного в Анкете, не являются

идентичными.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, допустившим распространение рекламы посредством каналов связи, без согласия абонента номера: +7<...>4418, является ООО «ИНСТАМ» (ИНН 7714893793).

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1,ч.2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 04/18 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицом, участвующим в деле:

заявитель: физическое лицо <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «ИНСТАМ» (ИНН 7714893793, ОГРН 1127747273961 юридический адрес: 125319, г. Москва, ул. Аэропортовская 1-я, 6, помещ. VI; комн. 1-4).

3. Назначить дело № 04/18 к рассмотрению на «21» февраля 2018г. в 10:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «ИНСТАМ» до «19» февраля 2018 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялось распространение рассматриваемых смс - сообщений на номер заявителя (договоры, акты, платежные документы за оказанные услуги, согласованный текст (макет) отправленных сообщений);

- предварительное согласие абонента +7<...>03-77 на получение смс-сообщений;

- сведения о прекращении нарушения (в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер <...> <...>03-77 прекращено);

- отзыв на данное Определение.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) -влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. В случае неявки, дело будет рассмотрено в отсутствие представителя.