Решение изготовлено в полном объеме 25 декабря 2017 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
К –заместитель руководителя управления,
Члены Комиссии:
Б –начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
П – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
рассмотрев дело №125-ФАС22-Р/11-17 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространения рекламы посредством СМС-сообщения без согласия абонента,
в отсутствии заявителя,
в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784),
с участием, заинтересованного лица, представителя ПАО «МТС» в лице М (доверенность №17/2017)

УСТАНОВИЛА:

ООО «ДжЮ Груп» на рассмотрение дела не явилось. Согласно выписке из ЕГРЮЛ адрес места нахождения ООО «ДжЮ Груп»: г.Москва, ул.Якиманка Б., дом 1, этаж 1, комн 17.

Определение о возбуждении дела № 125-ФАС22-Р/11-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе исх. № 4560/7 от 03.11.2017г., направленное ООО «ДжЮ Груп» заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления по адресу, который указан в договоре №D170132069 с ПАО «МТС»: ул.Большая Якиманка, дом 1, офис 160, г.Москва, 119180, согласно отчету об отслеживании отправления сайта Почты России, данное письмо 16.12.2017 выслано обратно отправителю в связи с тем, что адресат отсутствует.

29.11.2017г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю принято определение об отложении рассмотрения дела № 125-ФАС22-Р/11-17 исх.№ 5124/7 от 29.11.2017г.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ адрес места нахождения ООО «ДжЮ Груп»: г.Москва, ул.Якиманка Б., дом 1, этаж 1, комн 17.

Определение об отложении рассмотрения дела направлено ООО «ДжЮ Груп» заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления по адресу ул.Большая Якиманка, дом 1, этаж 1, комнт.17, г.Москва, 119180. По состоянию на 19.12.2017г. заказное письмо ООО «ДжЮ Груп» не получено, находится в отделениях почтовой связи с пометкой «неудачная попытка вручения».

13.12.2017г. ООО «ДжЮ Груп» направлена копия определения об отложении рассмотрения дела исх.№ 5124/7 от 29.11.2017г. на адрес электронной почты Svetlana.tyukhtina@gugroup.com, (указан в договоре с ПАО «МТС»), 6263192@gmail.com (указан в сети «Интернет»), электронное сообщение получено.

Таким образом, с учетом того, что антимонопольным органом приняты все возможные меры по уведомлению ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784) о времени и месте рассмотрения дела, а юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784) считается извещенными надлежащим образом.

Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствии ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784).
В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации (вхд.№1710920 от 03.10.2017г.) о получении посредством SMS сообщений на мобильный телефон +7…. рекламы следующего содержания «Вторая награда для 79833850060: Наберите *400# бесплатно, и сегодня, 02.10, Вы можете выиграть денежный приз от Умной викторины! Разыгрывается более 50 000 000 рублей! Наберите *400# беспл. Первый день игры бесплатно, далее 15р./сут. Инфо win.mts.ru», в которой усматриваются признаки нарушения ст.18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
Сообщение получено 02 октября, 15:43 с номера «2017».

На запрос антимонопольного органа ПАО «МТС» пояснило, что заявитель является абонентом МТС номер <...> …. с 31.03.2011г.

В соответствии с Условиями оказания услуг подвижной связи МТС от 22.02.2011г. абонент вправе выразить свое согласие или отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, когда необходимость такого согласия/отказа предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. Если абонент не выразил своего несогласия, согласие считается оформленным путем подписания договора (п.7.6 Условий).

В связи с тем, что отказ от получения рекламы от абонента не поступал, ПАО МТС считает согласие при заключении договора действующим.
По информации, представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» рассматриваемое СМС-сообщение 02.10.2017 года поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через СМС-центр ПАО «МТС» на абонентский номер заявителя с номера 2017, выделенного ООО «ДжЮ Груп» в рамках дополнительного соглашения №1 к договору №170132069 от 01.06.2017.
В соответствии с указанным договором ПАО «МТС» представляет возмездный доступ Абонентам к Сервису Исполнителя (комплекс услуг информационно значимого контента, созданного ООО «ДжЮ Груп» по заданию ПАО «МТС» и представляемый ООО «ДжЮ Груп» Абонентам самостоятельно либо при помощи третьих лиц в целях оказания услуг.
В силу п.3.1.34 ООО «ДжЮ Груп» может распространять рекламу с использованием короткого номера только среди абонентов, давших ООО «ДжЮ Груп» предварительное согласие на получение рекламы по сетям электросвязи.
Присутствующий на заседании Комиссии представитель ПАО «МТС» пояснил, что во исполнении договора D170132069 от 01.06.2017 ПАО «МТС» для ООО «ДжЮ Груп» был выделен сервисный номер <...> для проведения маркетинговых мероприятий, в том числе «Умная викторина», а также проведены организационно-технические работы по подключению оборудования ООО «ДжЮ Груп» к оборудованию ПАО «МТС». Формирование и рассылку рассматриваемого смс-сообщения осуществляло ООО «ДжЮ Груп».
Также представитель ПАО «МТС» пояснил, что заявитель расторг договорные отношения с ПАО «МТС».

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством SMS-сообщения рассматриваемой рекламы, и сообщает, что сообщения с номера «2017» поступают регулярно.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы стороны пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Согласно ст. 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 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.
Законодательство «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно детализации соединений по абонентскому номеру +7…. №С03.6/КТ-Б/202и СМС-сообщения с номера «2017» поступали:

Дата	Время
20.06.2017	11.56.08 11.56.08 11.56.09 11.56.10 11.56.11
21.06.2017	11.56.23
	11.56.24
	11.56.24
	11.56.24
01.07.2017	11.00.18
	11.00.18
	11.00.19
	11.00.19
	11.00.19
02.07.2017	11.13.13
	11.13.13
	11.13.14

	11.13.14
	11.13.14
22.07.2017	10.00.29
	10.00.29
	10.00.30
	10.00.30
23.07.2017	10.00.42
	10.00.42
	10.00.43
	10.00.43
30.07.17	12.55.13
	12.55.13
	12.55.14
	12.55.14
	12.55.14
31.07.2017	12.55.12
	12.55.13
	12.55.13
04.08.17	18.42.06
	18.42.07
	18.42.07
05.08.17	18.42.31
	18.42.36
	18.42.39
	18.42.42
11.08.17	10.00.36
	10.00.37
	10.00.38
	10.00.38

Согласно п.3.1.13 Договора №170132069 Исполнитель не должен проводить массовых рассылок, не согласованных с Заказчиком.

В соответствии с п.2 ст.18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Согласно представленной информации, рекламораспространителем является ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784).

В заседание Комиссии не было представлено должным образом оформленное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы.

В заседание Комиссии ни ПАО «МТС», ни ООО «ДжЮ Груп» не представлено согласие подтверждающее волеизъявление абонента +7… на получение рекламы от ООО «ДжЮ Груп».

На основании изложенного, Комиссией установлен факт распространения указанной рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

ПАО «МТС» представило оформленное заявление о перенесении номера от 26.09.2017 №С03.6/КТ-Б/278И, согласно которому заявитель расторг договорные отношения с ПАО «МТС» и перешел к другому Оператору сотовой связи.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю, рассмотрев дело № 125-ФАС22-Р/11-17 о нарушении рекламораспространителем ООО «ДжЮ Груп» (ИНН 7706446784), ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», заслушав доводы стороны и руководствуясь ст.33, ст.36 ФЗ «О Рекламе», п.п. 36-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

РЕШИЛА:

1.Признать рассматриваемую СМС-рекламу следующего содержания «Вторая награда для 7….: Наберите *400# бесплатно, и сегодня, 02.10, Вы можете выиграть денежный приз от Умной викторины! Разыгрывается более 50 000 000 рублей! Наберите *400# беспл. Первый день игры бесплатно, далее 15р./сут. Инфо win.mts.ru» ненадлежащей.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии К

Члены Комиссии Б