

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 39-Р-2017

20 сентября 2017 г.

г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

рассмотрев дело № 39 -Р-2017 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО "Крафт Телеком" (ИНН 7718828562, 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д.24, стр. 1, оф.306А), выразившимся в распространении рекламы посредством использования электросвязи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы,

в присутствии:

заинтересованного лица - представителя ПАО "МТС" – «...» (по доверенности от 20.12.2015 № 0308/15);

в отсутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО "Крафт Телеком",

заинтересованного лица - ООО "СПОРТ СООРУЖЕНИЕ НА ТКАЦКОЙ" (105318, г.Москва, ул.Ткацкая, д.5, корп.1, помещение VI);

заявителя - гражданина «...»

извещенных о месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

27.07.2017 (вх. № 04-21/48) в адрес Чувашского УФАС России поступило для рассмотрения заявление «...» (далее – Заявитель) относительно поступления на

номер сотового телефона Заявителя («...») рекламы с признаками нарушения ч. 1 статьи 18 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Согласно заявлению 19.04.2017 в 12 час. 00 мин. на выделенный Заявителю номер мобильного телефона («...») 19.04.2017 поступило нежелательное SMS - сообщение с номера, имеющего буквенное обозначение fitnessСССР, следующего содержания:

"Только 20, 21 и 22 апреля в День Рождения клуба скидки до 60% СПЕШИТЕ! М. Семеновская, ул. Ткацкая, д. 5 стр.1 Бронь карт т. 84953080144".

В ходе рассмотрения заявления установлено.

Под рекламой, определенной частью 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена. Соответственно, распространение неперсонифицированной информации о товаре, услуге должно признаваться распространением информации среди неопределенного круга лиц.

Кроме того, при установлении критерия неопределенности круга лиц, которому направляется информация, как основание для отнесения такой информации к рекламе, следует исходить из непосредственного содержания этой информации.

В данном случае содержание распространенной информации не свидетельствует о том, что она предназначена конкретному физическому лицу, т.е. данная информация не является персонифицированной.

Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (п.2 ст.3), может выступать 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.

Объектом рекламирования, в данном случае, является предложение о скидках до 60 % в день рождения клуба.

На основании изложенного, информация, поступившая на номер сотового телефона Заявителя, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы, применительно к [пункту 1 статьи 3](#) Закона о рекламе, и, таким образом, на нее распространяются все ограничения Закона о рекламе.

По данному факту Чувашским УФАС России возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе которые,

Согласно ч.1 ст.18 данной статьи определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Из информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), указанный номер Заявителя принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО "МТС".

В целях рассмотрения вышеуказанной информации по существу в адрес ПАО "МТС" осуществлен запрос о представлении пояснений по поводу направления указанного sms-сообщения на абонентский номер сотовой связи Заявителя, с приложением копий платежных документов, договоров, заявок, подтверждающих отношения с организациями, причастными к распространению вышеуказанной sms-рекламы, в том числе абонентом: fitnessCCCP.

Из полученного ответа ПАО "МТС" следует, что по итогам анализа отчетов по доставке SMS - сообщений с сервисных платформ ПАО "МТС" установлено, что отправка рассматриваемого sms - сообщения с буквенным идентификатором fitnessCCCP осуществлена с сервисного номера, выделенного компании ООО "Крафт Телеком" (ИНН 7718828562, 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д.24, стр. 1, оф.306А) в рамках договора от 01.12.2014 № D140755140, заключенного между ПАО "МТС" и ООО "Крафт Телеком".

По условиям договора ООО "Крафт Телеком" по поручению ПАО "МТС" обязуется от своего имени совершать фактические действия по оказанию услуг Заказчикам SMS -рассылки. Кроме того, ООО "Крафт Телеком" обязалось по поручению ПАО "МТС", при этом, от своего имени осуществлять заключение договоров на оказание услуг по SMS -рассылки (п.2.1.2. Договора).

Согласно условиям договора ООО "Крафт Телеком" самостоятельно заключает договоры с заказчиками рекламы, права и обязанности по таким договорам возникают непосредственно у ООО "Крафт Телеком" и заказчика рекламы.

Из п.п. 1.3, 1.4 Приложения к Договору следует, что заказчик рассылки должен гарантировать агенту (ПАО "МТС"), что SMS -рассылки будут направляться только тем пользователям, которые дали Заказчику рассылки предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, оборудование ПАО "МТС" лишь преадаптует sms - сообщения на номер пользователя с момента получения sms - сообщения от оборудования ООО "Крафт Телеком".

Согласно п.3.3.3 договора ООО "Крафт Телеком" принимает на себя обязательства до начала оказания услуг обеспечить получение от Заказчиков рассылки документальное подтверждение о наличии согласия от пользователей на получение sms - сообщений.

Вместе с тем, ПАО "МТС" сообщило, что буквенный идентификатор fitnessCCCP, отправителя рассматриваемого sms - сообщения, до мая 2017 года был выделен

ИП Ролдугину И.В. в рамках дополнительной услуги "МТС Коммуникатор" к заключенному договору о предоставлении услуг связи от 08.11.2016 № 177704229454. Согласно требованиям комплекса услуг "МТС Коммуникатор" корпоративный клиент ИП Ролдугин И.В. самостоятельно, без участия ПАО "МТС", определяет и формирует содержание смс - сообщений для отправки определенных им абонентам.

В заседании Комиссии установлено, что направление спорного смс - сообщения 19.04.2017 осуществлялось по инициативе ИП Ролдугина И.В.

В рассматриваемом случае, ООО "Крафт Телеком" предоставило технические и программные средства для передачи смс - сообщений заказчику (fitnessСССР) направлять смс - сообщения абонентам радиотелефонной связи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента на получение рекламы. Поскольку из обращения Заявителя следует, что он не давал какому-либо лицу согласие на получение рассматриваемого рекламного сообщения, следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Таким образом, в рамках рассмотрения дела, из установленных обстоятельств, определено, что до начала распространения рекламы, в целях соблюдения норм в сфере законодательства о рекламе, ИП Ролдугин И.В. обязан был получить от Заявителя предварительное согласие на рассылку спорной рекламы.

Обязанность получить предварительное согласие абонента возлагается на рекламодателя.

С учетом изложенного, рекламодателем данного смс - сообщения является - ИП Ролдугин И.В.

Ответственность за нарушение требований [ч. 1 ст. 18](#) Закона о рекламе несет рекламодатель ([ч. 7 ст. 38](#) Закона о рекламе).

Согласно [ст. 3](#) Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, в действиях рекламодателя ИП Ролдугина И.В. при распространении рассматриваемой рекламы усматриваются признаки

нарушения требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

При этом, в рамках рассмотрения дела Комиссией установлено, что рассмотрение спорного смс - сообщения, содержащего текст, аналогичный рассматриваемому: "Только 20, 21 и 22 апреля в День Рождения клуба скидки до 60% СПЕШИТЕ! М. Семеновская, ул. Тацкая, д. 5 стр.1 Бронь карт т. 84953080144", являлось предметом разбирательства Новосибирского УФАС России по делу № 52/17, возбужденному в отношении ИП Ролдугина И.В.

В результате рассмотрения данного дела Новосибирским УФАС России вынесено решение от 10.08.2017, в соответствии с которым реклама "Только 20, 21 и 22 апреля в День Рождения клуба скидки до 60% СПЕШИТЕ! М. Семеновская, ул. Тацкая, д. 5 стр.1 Бронь карт т. 84953080144", распространяемая 19.04.2017 в 12 час. 15 мин. по средствам рассылки смс - сообщений признана ненадлежащей, в связи с нарушением ч. 1 ст.18 Закона о рекламе.

При этом, ИП Ролдугин И.В. (ОГРНИП 3157746001939) признан нарушившим ч. 1 ст.18 Закона о рекламе, в связи с распространением рекламы без предварительного согласия абонента.

В соответствии со статьей 33 Закона о рекламе антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассмотрение антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляется, в том числе, в порядке установленном Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. N 508 (далее - Правила).

Согласно подпункту д) пункта 36 Правил производство по делу может быть прекращено в случае принятия другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела.

Руководствуясь подпунктом д) пункта 36 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 39-Р-2017 по признакам нарушения требований, определенных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, возбужденного в отношении ООО "Крафт Телеком" прекратить.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»