

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 94/Р-2017

«23» октября 2017г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

<...> -

<...> -

<...> -

<...>;

<...>;

<...> ,

рассмотрев дело № 94/Р-2017, возбужденное в отношении акционерного общества «СмартКардЛинк» (ИНН 7734198004, ОГРН 1027700225453, КПП 772301001, дата регистрации: 17.09.2002г., юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, далее – АО «СмартКардЛинк») 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»),

УСТАНОВИЛА:

25.08.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. № 3749э от 25.08.2017г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 24.08.2017г. в 13 часов 59 минут: «Игра на понижение! Нормо-час снижен на 10% + до 50% ваша скидка на ТО Hyundai в Аванте до 31.08! т.84952555217» от абонента DriveCar (сервисный центр +7 916-896-0390).

Из ответа ПАО «МТС» (исх. б/н, б/д), представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что указанное смс – сообщение было направлено АО «СмартКардЛинк» в рамках договора № <...> от 08.12.2014г.

В соответствии с условиями пункта 2.1 договора АО «СмартКардЛинк» по поручению ПАО «МТС» обязалось совершать фактические действия по оказанию услуг заказчикам смс – рассылки. В рамках исполнения указанного поручения АО «СмартКардЛинк» обязалось от своего имени заключать договоры на оказание услуг по смс – рассылке. Также в соответствии с положениями 3.3.3 договора обязанность получения от заказчиков смс – рассылок согласия на получение рекламных смс – сообщений возложена на АО «СмартКардЛинк».

В соответствии с пунктами 1.2, 1.3 приложения № 1 к вышеуказанному договору оборудование АО «СмартКардЛинк» формирует направляемые смс – сообщения и указывает номер пользователя, которому необходимо доставить смс – сообщение.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

19.09.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 94/Р-2017 в отношении ООО «СмартКардЛинк» и назначено к рассмотрению на 23.10.2017г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СмартКардЛинк» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.10.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «СмартКардЛинк» (исх. № 05/10 от 10.10.2017г.), из которых следует, что рассылку вышеуказанного смс – сообщения инициировало общество с ограниченной ответственностью «СмартТелеком» (далее – ООО «СмартТелеком») на основании договора № <...> от 01.09.2011г., заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик»). В рамках указанного договора ООО «СмартТелеком» был предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществлялись на стороне ООО «СмартТелеком».

Также к своим письменным пояснениям АО «СмартКардЛинк» прикладывает скриншот сайта www.drivecar.online, в соответствии с которым абонент <...> – <...>, который является заявителем по данному делу, дает согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов сайта www.drivecar.online и его партнеров путем рассылки текстовых смс – сообщений на указанный мобильный телефон, путем принятия оферты сайта и регистрации абонента на указанном сайте.

23.10.2017г. состоялось рассмотрение дела № 94/P-2017 в отсутствие представителя АО «СмартКардЛинк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 24.08.2017г. в 13 часов 59 минут: «Игра на понижение! Нормо-час снижен на 10% + до 50% ваша скидка на ТО Hyundai в Аванте до 31.08! т.84952555217» от абонента DriveCar (сервисный центр +7 916-896-0390).

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела АО «СмартКардЛинк» в адрес Кемеровского УФАС России представлены документы, в соответствии с которыми абонент <...> – <...>, дает согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов сайта www.drivecar.online и его партнеров путем рассылки текстовых смс – сообщений на указанный мобильный телефон, путем принятия оферты сайта и регистрации абонента на указанном сайте.

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 № 94/P-2017 в отношении АО «СмартКардЛинк» (ИНН 7734198004, ОГРН 1027700225453, КПП 772301001, дата регистрации: 17.09.2002г.,

юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.