

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/37-16/РЗ

«27» декабря 2016 г.
Смоленск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России,
члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,
<...> – ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-01/37-16/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители: заявителя <...> (Смоленская обл.) и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» (адрес регистрации: 109456, г. Москва, пр-т Рязанский, д. 75; ИНН 9721011284) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 05-01/37-14/РЗ, признала их достаточными для рассмотрения дела в отсутствие лиц участвующих в деле и установила следующее.

В Смоленское УФАС России 18.11.2016 по электронной почте поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 17.11.2016 в 16:52 на абонентский номер <...> через SMS-центр +79168960390 от отправителя под именем «BEGEMOT» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«СВЕТЛАНА ваши 1000 РУБЛЕЙ 20.11 СГОРЯТ! www.игрушки.рф»

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона <...> без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к Гипермаркету игрушек «Бегемот» и реализуемому в нём товару, тем самым способствует их продвижению на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра +79168960390 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «МТС» (регион – г. Москва и Московская область).

ПАО «МТС», согласно письму от 06.12.2016, факт прохождения указанного SMS-сообщения абоненту Бурдасову А.А. на номер <...> через SMS-центр +79168960390 от отправителя под именем «BEGEMOT» подтверждает и сообщает, что указанное SMS-сообщение поступило на абонентский номер <...> с сервисного номера BEGEMOT, выделенного ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» в рамках договора об оказании SMS-услуг № 177702085413 от 26.08.2016. В соответствии с Приложением 1 к договору ПАО «МТС» выделило ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» короткий/федеральный номер <...> посредством которого ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» отправляет SMS-сообщения своим зарегистрированным пользователям, и который ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» использует в качестве номера отправителя. В соответствии со статьей 44.1 № 126-ФЗ «О связи» Заказчиком (инициатором) рассылки спорного SMS-сообщения является ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр», осуществившее рассылку на основании договора, заключенного с оператором подвижной связи – ПАО «МТС». В данном случае по правилам статьи 44.1 № 126-ФЗ

«О связи» ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» получает согласие абонента на SMS-рассылку и является рекламодателем спорной рекламы. ПАО «МТС» рекламодателем спорной рекламы не является.

На основании договора об оказании SMS-услуг № 177702085413 от 26.08.2016, заключенного ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» (далее – Абонент) с ПАО «МТС» (далее – Оператор), Оператор оказывает Абоненту SMS-услуги по передаче Пользователям SMS-сообщений, полученных от Абонента с использованием Интерфейса. Согласно пункту 3.3.2. Дополнительного соглашения № 1 к указанному выше договору (далее – Соглашение), Абонент обязан осуществлять оказание услуги только абонентам, являющимся пользователями. «Пользователь» - физическое или юридическое лицо, заключившее с Оператором договор на оказание услуги связи и являющееся зарегистрированным пользователем услуг Абонента. Согласно пункту 3.3.3. Соглашения, Абонент обязуется до начала оказания услуг получить от пользователя предварительное согласие на их получение путём регистрации пользователя в информационных системах Абонента. В соответствии с пунктом 3.3.5. Соглашения, услуги Абонента не должны противоречить требованиям законодательства Российской Федерации. На основании пункта 3.3.12. Соглашения, Абонент обязуется до начала оказания услуг обеспечить наличие согласий пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений, при необходимости получить иные соглашения от пользователя, которые требуется оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 6.1. Соглашения, за неисполнение или ненадлежащее исполнение настоящего Соглашения стороны несут ответственность, предусмотренную настоящим Соглашением и действующим законодательством России.

Таким образом, **рекламодателем указанной выше рекламы** является ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр».

Смоленским УФАС России 14.12.2016 в отношении ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» было вынесено определение о возбуждении дела № 05-01/37-16/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», рассмотрение дела было назначено на 27.12.2016 в 9:00. В указанном Определении у ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» запрашивались документы и информация. Данное определение было направлено ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» заказным письмом с уведомлением о вручении и на адрес электронной почты заявителя.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400006649723, направленное ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр», прибыло к месту вручения и было получено адресатом 22.12.2016.

На рассмотрение дела № 05-01/37-16/РЗ представители ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» не явились, документов, свидетельствующих о получении согласия <...> на получение SMS-сообщений с указанной рекламой в Смоленское УФАС России не представлено. Имеющиеся в деле материалы свидетельствуют об отсутствии согласия абонента телефона <...> на получение SMS-сообщений с указанной выше рекламой от отправителя под именем «BEGEMOT».

Таким образом, рассылка через SMS-центр +79168960390 от отправителя под

именем «BEGEMOT» SMS-сообщения с рекламой: «СВЕТЛАНА ваши 1000 РУБЛЕЙ 20.11 СГОРЯТ! www.игрушки.рф» на номер телефона + 79156444425 без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Учитывая все материалы, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр», так как с сервисного номера BEGEMOT, выделенного обществу в рамках договора об оказании SMS-услуг № 177702085413 от 26.08.2016 ПАО «МТС», осуществлялась рассылка рекламы: «СВЕТЛАНА ваши 1000 РУБЛЕЙ 20.11 СГОРЯТ! www.игрушки.рф», без предварительного согласия абонента телефонного номера + 79156444425 на получение указанной рекламы.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного и в целях прекращения распространения рекламы на абонентский номер <...>, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «СВЕТЛАНА ваши 1000 РУБЛЕЙ 20.11 СГОРЯТ! www.игрушки.рф», распространяемую путём осуществления рассылки SMS-сообщения 17.11.2016 в 16:52 через SMS-центр +79168960390 от отправителя под именем «BEGEMOT» на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «30» декабря 2016 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«27» декабря 2016 года

г.

Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...> – руководитель Смоленского УФАС России,

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 27.12.2016 по делу № 05-01/37-16/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «СВЕТЛАНА ваши 1000 РУБЛЕЙ 20.11 СГОРЯТ! www.игрушки.рф», распространяемой путём осуществления рассылки SMS-сообщения 17.11.2016 в 16:52 через SMS-центр +79168960390 от отправителя под именем «ВЕГЕМОТ» на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» (место нахождения: 109456, г. Москва, пр-т Рязанский, д. 75; ИНН 9721011284) в **пятидневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Интернешнл Ритейл Процессинг Центр» (место нахождения: 109456, г. Москва, пр-т Рязанский, д. 75; ИНН 9721011284) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01.02.2017.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на юридических лиц штраф в размере от трёхсот до пятисот тысяч рублей.

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