

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 32/16

«16» мая 2016 г.

г. Новосибирск

м в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №32/16, возбужденное по факту рассылки на телефонный номер заявителя: +»...» SMS-сообщения следующего содержания: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16», через sms-центр: +»...», 02.01.2016г в 12:56 часов, от отправителя с буквенным идентификатором: «PosudaCentr»,

с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой 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,

в отсутствие представителя заявителя – абонента номера +»...» (не явился);

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Посуда-Центр сервис» – представителя по доверенности № 16/16 ПЦс от 01.01.2016г. «...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 84э от 13.01.2016 г.), по факту получения на номер +»...» смс- сообщения следующего содержания:

от: PosudaCentr,

sms-центр: +»...»

дата и время: 02.01.2016г в 12:56 часов,

текст: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16», без получения предварительного согласия.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

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.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данное sms-сообщение было отправлено посредством sms-центра: +»...» принадлежащего ПАО «МТС».

ПАО «МТС» сообщило (вх.№ 1553 от 24.02.16г.), что указанное sms-сообщение поступило на абонентский номер +»...» от ЗАО «Связной Загрузка» на основании Агентского договора № D140755812 от 08.12.2014 заключенного между ПАО «МТС» и ЗАО «Связной Загрузка».

Согласно ч.2 Договора, оборудование Агента ЗАО «Связной Загрузка» принимает заявки на рассылку Заказчиков в формате, предусмотренном оборудованием Агента. При этом, Заказчиком рассылки является лицо, осуществляющее рассылку Пользователям, предоставившим предварительное и надлежаще оформленное согласие Заказчикам. Оборудование Агента формирует одно или несколько сообщений и обращает к SMS-центру ПАО «МТС» (Принципала) с указанием номера Пользователя, которому необходимо доставить SMS-сообщение. Оборудование ПАО «МТС» (Принципала) передает SMS-сообщение на номер Пользователя.

Суть услуг, оказываемых ПАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении Агенту технической возможности (создании необходимых условий) при отправке SMS-сообщений. При этом Агент самостоятельно, без участия ПАО «МТС», проверяет поданные Заказчиком заявки на рассылку SMS-сообщений, на предмет их соответствия условиям Договора к рассылкам и исключает те рассылки, которые не соответствуют требованиям Договора.

Согласно сведениям, представленным АО «Связной Загрузка» (вх.№ 2607 от

28.03.16г.), отправка смс-сообщения с текстом: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16» была осуществлена 02.01.2016 года в 12:56 часов на абонентский номер +»...» через технические и программные средства АО «Связной Загрузка» по заказу ООО «Посуда-Центр сервис» (ОГРН 1045401912060; юридический и почтовый адрес: 630039 г. Новосибирск, ул. Никитина 112 А; электронная почта «...» (далее - «Заказчик»)).

На основании документов, имеющих в материалах дела, между ООО «Посуда-Центр сервис» и ЗАО Связной Загрузка» был заключен договор №А-62/15р от «01» октября 2015 года (далее по тексту - Договор). В соответствии с условиями Договора № А-62/15-р от «01» октября 2015г., заключенного между АО «Связной Загрузка» и Заказчиком, Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС-сообщений или их отправителя), при этом ответственность за формирование, содержание, определение получателя, время, отправку СМС-сообщений в любом случае несет Заказчик (пункты 3.1.4, 7.2. Договора).

Согласие абонентов на смс-рассылку получается Обществом путем заполнения покупателями анкеты участника программы «Клуб покупателей «Посуда Центр» в случае изъявления абонентами желания участвовать в соответствующей программе. После заполнения указанной анкеты абонентом, данные, содержащиеся в анкете, переносятся ответственным сотрудником службы информации в электронную базу 1С, из которой Обществом впоследствии формируется список абонентов для рассылки смс-сообщений рекламного характера.

19 декабря 2015 года для участия в программе «Клуб покупателей «Посуда Центр» обратилось физическое лицо, имеющее телефонный номер +»...» подтвердившее свое желание получать смс-рассылку на обозначенный им телефонный номер <...> что подтверждается копией заполненной анкеты. При этом при переносе данных участника программы из анкеты в электронную базу Общества, сотрудником службы информации была допущена техническая ошибка, а именно: допущена ошибка в предпоследней цифре номера абонента, результатом которой стала ошибочно произведенная рассылка на номер «...»

Так же общество пояснило, что на распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, указанные действия стали результатом случайно допущенной технической ошибки. В настоящее время рассылка на абонентский номер +»...» прекращена.

Документальных доказательств прекращения рассылки смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер <...> +»...» Обществом не представлено.

Учитывая указанные пояснения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем смс-сообщения, направленного через смс-центр: +»...» на номер абонента: «...», 02.01.2016г в 12:56 часов с текстом следующего содержания: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16» ООО «Посуда-Центр сервис» нарушены требования ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщений на номер заявителя +«...», через sms-центр: +«...» 02.01.2016г в 12:56 часов, следующего содержания: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16» от отправителя с буквенным идентификатором: «PosudaCentr», ненадлежащей рекламой,

а ООО «Посуда-Центр сервис» (ИНН: 5405270212, юр.адрес: 630039, Новосибирск, улица Никитина, д.112а) нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Выдать ООО «Посуда-Центр сервис» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «24» мая 2016г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 32/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«24» мая 2016 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «24» мая 2016 г. по делу № 32/16 о признании информации, распространенной путем рассылки sms-сообщения на номер заявителя +«...» через sms-центр: +«...», 02.01.2016г в 12:56 часов, следующего содержания: «РАСПРОДАЖА в Посуда Центре: скидки до 70%! Только до 17.01.16» от отправителя с буквенным идентификатором: «PosudaCentr», ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Посуда-Центр сервис» (ИНН: 5405270212, юр.адрес: 630039, Новосибирск, улица Никитина, д.112а) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. ООО «Посуда-Центр сервис» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «06» июня 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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