

24 марта 2017 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: – заместитель руководителя;

члены Комиссии: – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, – специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев 24.03.2017 дело № 3/07-2017 возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ОГРН 1057746117384, ИНН/КПП 7705642257/772301001, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, строение 4, подъезд 1, этаж 2, г. Москва, 115088) (далее – ООО «СМС Трафик») по факту распространения рекламы посредством sms-сообщения, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

при участии:

от заявителя <.....> представитель не явился, уведомлен надлежащим образом;

от ООО «СМС Трафик» представитель не явился, не уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

26.12.2017 в Приморское УФАС России поступило обращение жителя г. Владивостока <.....> о распространении рекламы путем рассылки sms-сообщений на мобильный телефон без предварительного согласия абонента, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона ФЗ «О рекламе».

В частности на мобильный телефон +7951XXXXXXX (оператор связи ОАО «Вымпел-Коммуникации», Приморский край) поступило sms-сообщение рекламного характера, рассылка которого произведена с номера +79672526007 следующего содержания:

- 16.12.2016 в 11:43 «Скидка 20%! Только в это воскресенье 18 декабря с 15 до 17 ч. Есть товары, не участвующие в акции - подробнее <http://hyperauto.ru/n/a>» с номера HYPERAUTO, sms-центр: +79037011111 (ОАО «Вымпел-Коммуникации» г. Москва и Московская область).

<.....> считает, что рассылка в его адрес рекламы содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», просит провести соответствующую проверку и привлечь виновных в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе лиц к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

<.....> рекламную информацию по поступившему sms-сообщению не запрашивал и не давал согласие на ее получение через sms-сообщение.

Приморским УФАС России был сделан запрос в ОАО «ВымпелКом» (исх. № 127/06 от 11.01.2017) для установления рекламораспространителя.

Согласно информации представленной оператором связи ПАО «ВымпелКом» (вх. № 528 от 24.01.2016), отправителем (распространителем) sms-сообщения, поступившего в 11:43 18.12.2016 на абонентский номер <...> от отправителя HYPERAUTO, является ООО «СМС Трафик» на основании заключенного договора об оказание услуг связи «Билайн» №

557897664 от 01.12.2015, а также Дополнительных соглашений № 1 и № 2.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. В рассматриваемом случае, рекламодатель – ООО «СМС Трафик».

Определением Приморского УФАС России от 27.01.2017 (исх. № 653/06-3) в отношении ООО «СМС Трафик» возбуждено дело № 3/07-2017 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 21.01.2017.

21.01.2017 в назначенное время представитель ООО «СМС Трафик» на рассмотрение дела № 3/07-2017 не явился.

Из информации представленной ООО «СМС Трафик» (вх. № 1375 от 21.02.2017) следует, что общество с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») инициировало рассылку данного sms-сообщения на основании договора с ООО «СМС Трафик» № 650/15 от 01.12.2015, в рамках которого, ООО «Т2 Мобайл» был предоставлен канал для самостоятельной рассылки sms-сообщений.

Кроме того, ООО «СМС Трафик» сообщил, что согласие абонента номера +7951XXXXXX будет предоставлено в Приморское УФАС России после его получения от ООО «Т2 Мобайл».

Определением Приморского УФАС России от 28.02.2017 (исх. № 1358/06-3) срок рассмотрения дела № 3/07-2017 был продлен и назначен к рассмотрению на 24.03.2017.

24.03.2017 в назначенное время представитель ООО «СМС Трафик» на рассмотрение дела № 3/07-2017 не явился, документы, запрошенные определением о возбуждении дела, в адрес Приморского УФАС России в установленный срок не представлены.

Вышеуказанное определение, направленное в адрес ООО «СМС Трафик» получено адресатом, о чем свидетельствует отчет с официального сайта Почты России, об отслеживании отправления с почтовым идентификатором (внутрироссийский почтовый идентификатор 69000709001257).

Кроме того, поскольку, ООО «СМС Трафик» не было представлено запрошенных Приморским УФАС документов, в том числе и согласие абонента на получение sms-сообщения, Комиссия пришла к выводу, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ООО «СМС Трафик» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает отправку направленных sms-сообщений, таким образом, является рекламодателем.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 3.58 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь пунктами 37-42 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,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «СМС Трафик» на телефонный номер +7951XXXXXX <.....>, посредством sms-сообщений, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «СМС Трафик» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 03.04.2017.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии