

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 63/04-2017р

Резолютивная часть решения оглашена 06 декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 11 декабря 2017 года

«миссия» Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее – «миссия») в составе: Председателя Комиссии: <...> – руководителя управления, Членов «миссии – <...> начальника отдела ФРИР, <...> - специалиста отдела ФРИР, рассмотрев материалы дела № 63/04-2017р по признакам нарушения ООО «СРМ Солюшнс», ООО «СМС Трафик», АО «СмартКардЛинк» ч. 1 ст. 18 Федерального Закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») при отправке смс-сообщения следующего содержания: «Вот и лето пришло в город! Отпразднуй его вместе с Экзо! Скидка 30% на мороженое Экзо Пина Колада в сети Дикси с 24 по 31 июля» на номер мобильного телефона <...> в отсутствие согласия абонента на его получение 29.07.2017г. в 11:15,

УСТАНОВИЛА:

Кировское УФАС России поступило обращение физического лица по вопросу получения 29.07.2017г. в 11:15 на номер мобильного телефона <...> смс-сообщения следующего содержания: «Вот и лето пришло в город! Отпразднуй его вместе с Экзо! Скидка 30% на мороженое Экзо Пина Колада в сети Дикси с 24 по 31 июля», в отсутствие согласия абонента на его получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Согласно информации, представленной публичным акционерным обществом «Мобильные телеСистемы» (вх. № 6051 от 30.08.2017), отправка вышеуказанного смс-сообщения с буквенным идентификатором «UNILEVER» была осуществлена АО «СмартКардЛинк».

АО «СмартКардЛинк» в рамках договора №<...> от <...>, заключенного с «СМС Трафик», оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС Трафик» сообщений, их обработке и отправке на SMSC Оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений при помощи шлюза Access Aggregator.

ОО «СРМ Солюшнс» инициировало рассылку указанного смс-сообщения на основании договора №<...> от <...> с ООО «СМС Трафик», в рамках которого ООО «СРМ Солюшнс» был предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс-сообщений.

Решением от 20.09.2017 возбуждено дело № 63/04-2017р в отношении ООО «СРМ Солюшнс», ООО «СМС Трафик», АО «СмартКардЛинк». Рассмотрение дела № 63/04-2017р назначено на 10.10.2017.

Заявитель – физическое лицо, явку на рассмотрение дела № 63/04-2017р не обеспечил, запрошенные документы не представил, ходатайств не заявлял, в материалах отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление о дате, месте и времени рассмотрения дела.

Ответчик – ООО «СМС Трафик», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на рассмотрение дела № 63/04-2017р не обеспечил, документы представил в неполном объеме, ходатайств не заявлял.

Ответчик – АО «СмартКардЛинк», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на рассмотрение дела № 63/04-2017р не обеспечил, документы представил в неполном объеме, ходатайств не заявлял.

Ответчик – ООО «СРМ Солюшнс» явку на рассмотрение дела № 63/04-2017р не обеспечил, запрошенные документы не представил, ходатайств не заявлял, в материалах отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление о дате, месте и времени рассмотрения

ла.

решением от 18.10.2017 срок рассмотрения дела продлен, рассмотрение дела назначено на 30.11.2017.

ответчики ООО «СМС Трафик», АО «СмартКардЛинк», надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела № 63/04-2017р, явку представителей на заседание Комиссии, состоявшееся 30.11.2017 не обеспечили, ходатайств не заявляли.

ответчик - ООО «СРМ Солюшнс», надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела №63/04-2017р, обеспечил на заседание Комиссии, состоявшееся 30.11.2017, явку представителя по доверенности б/н от <...>г. - <...>

решением от 30.11.2017 в рассмотрении дела был объявлен перерыв до 06.12.2017.

ответчики ООО «СРМ Солюшнс», ООО «СМС Трафик», АО «СмартКардЛинк» явку на заседание Комиссии 06.12.2017 не обеспечили.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает наличие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на продвижение которых реклама направлена.

Информация, содержащаяся в смс-сообщении: «Вот и лето пришло в город! Отпразднуй его вместе с Экзо! Скидка 30% на мороженое Экзо Пина Колада в сети Дикси с 24 по 31 июля», полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 и адресата на получение рекламы. Рекламораспространитель, прежде чем направить кому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо дало свое согласие на получение рекламы.

Согласно п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» данный закон определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента и 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.

коде рассмотрения дела представитель ООО «СРМ Солюшнс» по доверенности от 28.11.2017г. <...>, сообщила, что в связи с возбуждением дела № 63/04-2017р номер заявителя был удален из базы контактов, поскольку факт обращения в антимонопольный орган был воспринят ООО «СРМ Солюшнс» как требование о прекращении распространения рекламы в его адрес.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «СРМ Солюшнс», между ООО «СРМ Солюшнс» и ООО «<...>» был заключен договор оказания услуг <...>, в соответствии с которым производилась рассылка спорного смс-сообщения.

Согласно представленной ООО «СРМ Солюшнс» информации согласие было предоставлено заявителем 03 мая 2016 года в рамках участия в акции «Выиграй Lamborghini», проводимой ООО «<...>». Заявителем при регистрации на сайте <http://magnaticescream.ru> в качестве участника акции «Выиграй Lamborghini» были указаны фамилия, имя, номер телефона, а также адрес электронной почты, а в соответствующей строке поставлена отметка о подтверждении согласия условиями проведения акции.

Согласно п. 5.19.8 условий проведения акций «Выиграй Lamborghini» участники, добровольно предоставляя Организатору, ООО «<...>» и партнерам персональные данные, также подтверждают согласие субъектов персональных данных на обработку персональных данных любыми, предусмотренными Законом «О персональных данных» способами и распространение таких данных для целей проведения Акции Организатором, ООО «<...>» и иными партнерами, действующими по поручению/заданию Организатора Акции и/или ООО «<...>», а также для целей проведения иных Акции компанией ООО «<...>» и/или партнерами, как в настоящее время, так и в будущем.

Согласно п.5.19.2 условий проведения акций «Выиграй Lamborghini» участник акции, предоставивший свои персональные данные, тем самым понимает и соглашается с тем, что персональные данные, указанные/предоставленные им для участия в Акции, будут обрабатываться Организатором, ООО «<...>» и/или иными партнерами всеми необходимыми способами в целях проведения иных Акции компанией ООО «<...>» и/или партнерами, как в настоящее время, так и в будущем и дают согласие на такую обработку при принятии изложенных Условий.

Исходя из анализа материалов дела, комиссией Кировского УФАС России сделан вывод об отсутствии факта нарушения рекламного законодательства, в связи с установлением наличия согласия заявителя на получение спорной рекламной информации.

Исходя из изложенного, признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе не нашли своего подтверждения, поэтому дело № 63/04-2017р подлежит прекращению.

Ссылаясь на абзац «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 63/04-2017р прекратить в связи с неподтверждением в действиях общества с ограниченной ответственностью «СРМ Солюшнс» (ИНН 7451278717; ОГРН 107451001273), общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257; ОГРН 1057746117384), акционерного общества «СмартКардЛинк» (ИНН 7734198004; ОГРН 1027700225453) факта нарушения рекламного законодательства.

Председатель комиссии

<...>

