

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 51/16

«12» октября 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,

рассмотрев дело № 51/16, возбужденное по факту рассылки на телефонные номера заявителей SMS-сообщений, 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 отсутствии представителей:

- заявителя – физического лица – (не явился, уведомлен надлежащим образом);
- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:
- ООО «Ди-дэйт» (сведения о надлежащем уведомлении лица отсутствуют в материалах дела),
- ИП Дубовченко Анны Владимировны (не явилась, уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 6002э от 01.12.2015г., вх. № 6003э от 01.12.2015г.) по факту распространения на номер телефона: <...>4630 sms- сообщений следующего содержания: «Только 3 дня!ВРмассаж(10 процедур)все тело9900,1 зона 4800,50-69-40», через смс-центр +79037011111 в 16:10 часов 16.11.2015г. (в качестве отправителя указан AnDorra),

«LPG (курс 10 процедур) 9900руб!Только до конца недели!50-69-40», через смс-центр +79037011111 в 17:02 часов 25.11.2015г. (в качестве отправителя указан AnDorra), 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: <...>4630, принадлежащего ПАО «ВымпелКом».

ПАО «ВымпелКом» сообщило (вх.№ 879 от 03.02.16г.), что отправителем (распространителем) рассматриваемых sms-сообщений, поступивших на абонентский номер <...>4630 является ООО «Ди-дэйт» (ИНН 7743941434, юр. адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д.28, к.4, помещение VI, комн.2).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Ди-дэйт» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № 557897664 от 01.12.2015 г., а также Дополнительное соглашение № 1 от 01.12.2015 г. (копия дополнительного соглашения приложена), согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет Абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц Абонентом/партнерами Абонента (далее - «Услуги»). При пользовании Услугами Абонент самостоятельно без участия Оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи Оператора и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи в интересах Абонента/партнеров Абонента.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения (п.4.2.) абонент осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех Пользователей, которые предоставили Абоненту и/или партнерам Абонента свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

В адрес ООО «Ди-дэйт» Новосибирским УФАС России были направлены Определения об отложении рассмотрения дела от 24.05.16г., 24.06.16г., 22.07.16г., 07.09.16г. с запросами о предоставлении информации, имеющей значение для рассмотрения данного дела. До настоящего момента, запрошенная у ООО «Ди-дэйт» информация в адрес Новосибирского УФАС России не представлена.

Согласно материалам, имеющимся в распоряжении Новосибирского УФАС России, буквенный идентификатор «AnDorra» предоставлен ИП Дубовченко Анне Владимировне (ИНН 340602544308, 403732, Россия, Волгоградская область, Еланский район, р.п. Елань, ул. Солнечная, д.5) на основании заявления от 12.11.2015 о добавлении услуги «МТС Коммуникатор», в рамках договора об оказании услуг связи № 134364425295 от 20 октября 2015 года.

Следовательно, есть основания считать корпоративного клиента ПАО «МТС» с подписью «AnDorra», который пользуясь услугой «МТС Коммуникатор» осуществил отправку смс-сообщений на телефонный номер <...>4630, рекламодателем.

Определением об отложении рассмотрения дела от 07.09.16г. <...>. привлечена в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

<...> представила Отзыв (вх.№ 9030 от 05.10.16г.), согласно которому, все граждане, являющиеся клиентами центра «Андорра» заполняют первичный бланк, где содержится согласие на получение смс-рассылки об акции центра. При посещении центра, абонент <....>46 30 после подписи бланка, был внесен в базу смс-рассылок.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что клиент центра «Андорра» заполнивший бланк, не является абонентом номера: <....>4630.

Соответственно, согласие абонента телефонного номера:<....>4630 центром «Андорра» надлежащим образом не было получено, следовательно, рассылка <...> смс-сообщений рекламного характера была осуществлена без согласия абонента - владельца телефонного номера: <...>4630.

Согласно пояснениям <...> в феврале 2016 года, в адрес центра «Андорра» поступила информация от абонента, с просьбой о прекращении отправления смс-сообщения. В связи с чем, все данные абонента были удалены из базы данных, смс-сообщения абоненту номера: <....>4630 больше не отправлялись.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания нецелесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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 <...>4630 sms- сообщений следующего содержания:

«Только 3 дня!ВРмассаж(10 процедур)все тело9900,1 зона 4800,50-69-40», через смс-центр +79037011111 в 16:10 часов 16.11.2015г. (в качестве отправителя указан AnDorra),

«LPG(курс 10 процедур) 9900руб!Только до конца недели!50-69-40», через смс-центр +79037011111 в 17:02 часов 25.11.2015г. (в качестве отправителя указан AnDorra), ненадлежащей рекламой,

а ООО ИП Дубовченко А.В. нарушившей 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. Не выдавать ИП Дубовченко А.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с прекращением рассылки смс-сообщений на абонентский номер заявителя <...>4630.

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

Решение изготовлено в полном объеме «14» октября 2016г.

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