

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 08-04-18/03

по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации

о рекламе

02 апреля 2018 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, ознакомившись с материалами дела, свидетельствующими о признаках нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило заявление гражданина <...> по поводу распространения рекламы 23.11.2017 и 12.12.2017 в виде смс-сообщений ООО «Галант Авто» следующего содержания: «Мега черная пятница в Галант-авто! а/м с выгодой до 650 т.р.! Кредит.... только до 24.11.17! звони, раскупят тел...» и «Галант –Авто 10 лет! есь декабрь новые Mitsubishi с выгодой до 32%, скидка 10% на услуги сервиса и запчастей! Звони 88152 554-2015 Г», без получения предварительного согласия абонента <...>.

Заявитель сообщает, что не пользовался услугами ООО «Галант-Авто» не оставлял номер своего мобильного телефона, соответственно не давал свое согласие на рассылку.

Гражданин представил скриншоты рекламных сообщений с экрана своего телефона.

<...> просит привлечь к ответственности лицо, нарушившее рекламное законодательство.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

рекламораспространитель лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Согласно пункту 1 статьи 18 Закон 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.

В ходе рассмотрения обращения гражданина Мурманское УФАС России запросило информацию у заинтересованного лица ООО «Галант-Авто» и стороны договорных отношений ООО «АйДиджитал», а также у оператора связи ООО «Скартел» детализацию смс-сообщений с мобильного телефона заявителя <...>

Исходя из детализации входящих сообщений, смс-сообщения действительно поступили 23.11.2017 и 12.12.2017 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...>

В соответствии с договором № SMSD0101/16-04BE от 01.01.2016(далее- договор), заключенным между ООО «АйДиджитал» и ООО «Галант –Авто», спорные рекламные смс-сообщения были направлены в рамках дополнительного соглашения №2 к договору.

Условия договора № SMSD0101/16-04BE и дополнительное соглашение №2 (пункт4.4) предусматривает привлечение третьих лиц для оказания услуг по отправке рекламных смс-сообщений.

ООО «АйДиджитал» заключил договор № 1810/2017 от 18.10.2017 с индивидуальным предпринимателем Колыско Д. В., по условиям которого, ИП Колыско Д.В. самостоятельно осуществляет выбор получателя смс- сообщений в полном объеме несет ответственность за наличие согласия абонентов на получение рекламы (пункт4.9 договора).

Согласно Акту №1 от 09.01.2018г спорные смс-сообщения были отправлены через оборудования ИП Колыско Д.В.

ИП Колыско Д.В. по запросу ООО «АйДиджитал» представил анкету от 11.03.2009 абонента номера <...>, из которой следует, что гражданин <...> дает согласие на обработку его персональных данных и на получение информации по каналам связи на принадлежащий ему телефонный номер <...>. Анкета не содержит место время и адрес заполнения анкеты, паспортные данные лица, его адрес проживания и иную идентифицирующую информацию,

Установлено, что абонентский номер <...>, на который ИП Колыско Д.В. направил рекламные смс- сообщения, фактически принадлежит с 2004 года <...>(Договор о предоставлении услуг связи МТС от 21.08.2004) и на момент рассылки рекламных смс- сообщений также принадлежал <...>, который не давал согласие на получение рекламы.

ИП Колыско Д.В. не удостоверившись в принадлежности абонентского номера, направил рекламные смс-сообщения фактическому владельцу абонентского номера <...>, без получения на то согласие собственника номера.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

В действиях индивидуального предпринимателя Колыско Д. В. (ИНН 151001414988) усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Возбудить производство по делу № 08-04-18/03 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Признать участвующими в деле лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - индивидуального предпринимателя Колыско Д. В.(ИНН 151001414988).

Назначить дело к рассмотрению на 11 мая 2018 года в 11.00, по адресу: г. Мурманск, ул. Книповича, д.9а, кабинет заместителя руководителя управления Поповой И.Н.

В порядке подготовки дела к рассмотрению ИП Колыско Д.В. представить в антимонопольный орган на рассмотрение дела:

-документы, подтверждающие согласие абонента <...> на получение рекламных смс-сообщений;

-описать алгоритм отправки смс сообщений рекламного характера;

-иные имеющиеся документы, способствующие всестороннему рассмотрению дела;

-мотивированные письменные объяснения по признакам нарушения рекламного законодательства;

-копию страниц(2-5) паспорта гражданина РФ <...>.

Явка лица (законного представителя с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении данного дела), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

В случае невозможности явиться на рассмотрение дела, просим письменно уведомить Мурманское УФАС России до даты рассмотрения, с указанием причины, по почтовому либо электронному адресу и направить запрашиваемые документы и письменные объяснения по признакам нарушения рекламного законодательства.

Заместитель руководитель управления

И.Н.Попова