

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 86/16

«08» декабря 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: В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

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

рассмотрев дело № 86/16, 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.

в отсутствии представителей:

- заявителя – абонент номера +7<...>1604 (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Дубинского <...> (сведения о надлежащем уведомлении лица отсутствуют в материалах дела);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Инкор Девелопмент» (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 1497э от 12.04.2016г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому на номер телефона заявителя +7<...>1604 пришло sms-сообщение следующего содержания:

от отправителя: Likeshisha,

дата и время: 09.04.2016г. в 18:19,

текст: «Priglashaem vas v novuju kaljannuju Like Shisha na ul.Profsojuznaja 27 kor. 2 str 1. 8(495)540-45-94. Podrobney na nashem sayte www.likeshisha.ru».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (кальянная), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Новосибирским УФАС России был направлен запрос о предоставлении информации мобильному оператору заявителя – ПАО «МегаФон» (исх. № 06-3723 от 22.04.2016г.). В ответ на данный запрос ПАО «МегаФон» представлены сведения, согласно которым рассылку рассматриваемого смс-сообщения осуществило АО «МегаЛабс».

В соответствии с Дополнительным соглашением № 17 к Генеральному соглашению № 3 от 02.11.2015г. Оператор (ПАО «МегаФон») оказывает партнеру (АО «МегаЛабс») услуги по размещению посредством Каналов коммуникации рекламно-информационных материалов Партнера среди абонентов, а также по предоставлению доступа к Интерфейсу и поддержке функционирования Интерфейса.

09.04.2016г. в 18:29 оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер Заявителя (+7<...>1604) sms-сообщения от отправителя, имеющего буквенное

обозначение «Likeshisha», выделенное АО «Мегалабс».

03.06.2016г. в ответ на запрос Новосибирского УФАС России, АО «Мегалабс» представлены документы (вх. № 5031), согласно которым рассылка указанного в Запросе сообщения осуществлялась ООО «Крафт Телеком» по договору №МР-МИ-КРФТ-10.10.2014 от 10.10.2014г., в редакции Дополнительного соглашения №1 от 01.01.2016 (далее - Договор), по которому Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов Клиента - ООО «Крафт Телеком». Согласно условиям Договора, ООО «Крафт Телеком» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено. В рамках Договора ООО «Крафт Телеком» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст, предполагаемого к отправке текстового сообщения, и осуществляет выбор абонента-получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

ООО «Крафт Телеком» в свою очередь представило в адрес Новосибирского УФАС России информацию (вх.№ 6411 от 13.07.16г.) о реламораспространителе рассматриваемого смс-сообщения – ООО «Инкор Девелопмент».

Согласно имеющимся документам, между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Инкор Девелопмент» заключен договор № 1904 от 04.08.2015 г. о предоставлении доступа к технической базе, имеющейся у ООО «Крафт Телеком», для отправки смс-сообщений.

На основании п.п.5.3.5.4. Договора, составителем и отправителем смс-сообщений, в рамках заключенного Договора, является ООО «Инкор Девелопмент».

ООО «Инкор Девелопмент» определяет адресатов и несет ответственность за получение согласия абонентов на рассылаемые смс-сообщения (п.2.4.5. Договора).

ООО «Крафт Телеком» так же представило согласие абонента номера: +7<...>1604 на получение рекламной информации, которое было получено путем подписания «Заявления о вступлении в клуб по интересам «like shisha». Владелец клуба «like shisha», согласно данным анкеты, является ИП Дубинский <...> (ИНН 771972877007).

Данные физического лица, заполнившего анкету (ФИО, подпись) не соответствуют данным абонента номера +7<...>1604, указанных в договоре с мобильным оператором (ПАО «МегаФон»). Таким образом, владелец номера телефона +7<...>1604 не давал согласия на получение рассматриваемого смс-сообщения.

Определением об отложении рассмотрения дела от 02.09.16г. ИП Дубинский и ООО «Инкор Девелопмент» привлечены к делу в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Информация, запрошенная у ИП Дубинского и ООО «Инкор Девелопмент» данным Определением, а так же Определением об отложении рассмотрения дела от 04.10.16г. и 08.11.16г. в адрес Новосибирского УФАС России не представлена.

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России 08.12.16г.

представители ИП Дубинского и ООО «Инкор Девелопмент» не явились.

Сведения, подтверждающие причастность ИП Дубинского к распространению рассматриваемого смс-сообщения, в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России не установила в действиях, ИП Дубинского нарушения рекламного законодательства.

. 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 <...> <...> 1604 с текстом следующего содержания: «Priglashaem vas v novuju kaljannuju Like Shisha na ul.Profsojuznaja 27 kor. 2 str 8(495)540-45-94. Podrobney na nashem sayte [www. likeshisha. ru](http://www.likeshisha.ru)», от отправителя с буквенным идентификатором: «Likeshisha», 09.04.2016г. в 18:19 ненадлежащей рекламой,

а ООО «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666184451, юр. адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, д.33, оф.2) 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ООО «Инкор Девелопмент» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с прекращением рассылки смс-сообщений на абонентский номер заявителя +7<...>1604.

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 «22» декабря 2016г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 86/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«22» декабря 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: В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

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

на основании своего решения от «22» декабря 2016 г. по делу № 86/16 о признании информации, распространенной на телефонный номер заявителя: +7<..>1604 с текстом следующего содержания: «Priglashaem vas v novuju kaljannuju Like Shisha na ul.Profsojuznaja 27 kor. 2 str 8(495)540-45-94. Podrobney na nashem sayte www. likeshisha.ru», от отправителя с буквенным идентификатором: «Likeshisha», 09.04.2016г. в 18:19, 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 «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666184451, юр. адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, д.33, оф.2) 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, 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 том числе информацию, отправленную на абонентский номер <...> <..>1604 следующего содержания: Priglashaem vas v novuju kaljannuju Like Shisha na ul.Profsojuznaja 27 kor. 2 str 8(495)<..>94. Podrobney na nashem sayte www. likeshisha.ru».

2. ООО «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666184451, юр. адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, д.33, оф.2) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «13» января 2017г.

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.