

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 120-08/2017

07 декабря 2017 года г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «JazzShop» через SMS-центр +7-904-***-**-04 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратился физическое лицо с заявлением по факту поступления 05 октября 2017 года в 17:00 на телефонный номер <...> -912-***-**-28 смс-сообщения с рекламой: «9% на все музыкальные инструменты. Промокод SMS9 <https://goo.gl/nUGXxu>» от отправителя под буквенным обозначением «JazzShop» через SMS-центр +7-904-***-**-04 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -904-***-**-04 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 05.10.2017 в 15:00 (Московское время) поступило входящее смс-сообщение абоненту +7912*****28 от отправителя «JazzShop».

05.10.2017 в 15:00 (Московское время) направление смс-сообщения абоненту +7912*****28 от отправителя «JazzShop» осуществляло ООО «Крафт Телеком», с которым заключен Договор № 218/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

ООО «Крафт Телеком» представило письменные пояснения, согласно которым Общество не является инициатором рассылки указанного смс-

сообщения, так как является посредником в цепочке инициатор рассылки (рекламораспространитель) – абонент, и в рамках заключенного договора оказывает своим заказчикам услуги по предоставлению доступа к технической системе/базе по каналу связи для отправки заказчиком своих сообщений.

ООО «Крафт Телеком» в качестве Исполнителя заключило договор № 106 от 31.12.2013 г. с ООО «Мобильные Сервисы» в качестве Заказчика. ООО «Мобильные Сервисы» изменило свое наименование с ООО «Мобильные Сервисы» на ООО «ИНСТАМ» (ОГРН 1127747273961, юридический адрес 125319, г. Москва, ул. Аэропортовская 1-я, д. 6, пом. VI; ком. 1-4).

Таким образом, в рамках указанного договора, указанное в запросе Челябинского УФАС России смс-сообщение на номер <...> -912-***-**-28 было направлено ООО «ИНСТАМ» через техническую систему ООО «Крафт Телеком» самостоятельно.

В тексте смс-сообщения присутствует Интернет-ресурс <https://goo.gl/nUGXxu>.

При вводе в поисковой строке Интернет-ресурса <https://goo.gl/nUGXxu> осуществляется переадресация на Интернет-ресурс http://jazz-shop.ru/?utm_source=sms&utm_medium=9-prochentov.

По сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» www.cctld.ru, регистратором доменного имени jazz-shop.ru является ООО «Регистратор доменов».

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Регистратор доменов» представило письменные пояснения, согласно которым администратором доменного имени jazz-shop.ru является <...>.

<...> представил письменные пояснения, согласно которым рассылка SMS уведомлений физическому лицу, владеющему номером телефона +7 912 *** ** 28 была совершена в соответствии требований федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Так как данный номер телефона был получен при заполнении полей в корзине на сайте <http://jazz-shop.ru/>. В следствии чего был совершен предварительный заказ № J-65-73305-019 от 2017-03-08 09:51:03 с товаром, артикул: 906373, наименование товара: INVOTONE AD340, стоимость товара: 138 рублей, количество: 4 штуки.

На основании «Соглашения на обработку персональных данных», размещенную по URL: <http://jazz-shop.ru/materials/personalnie-dannye/> любой посетитель сайта, оставивший свои контактные данные путем заполнения полей онлайн-заявки дает согласие на отправку уведомлений по СМС, по электронной почте, с помощью сервисов Viber, WatsApp, Telegram, ВКонтакте, Facebook.

В материалы дела представлен скриншот заказа из CRM системы (RetailCRM) из которого усматривается, что в разделе «Покупатель» заполнены следующие графы: «Имя» +7912*****28, «Телефон» +7912*****28. Графы «Фамилия», «Отчество», «Должность», «Email», «Контактное лицо», «Грузополучатель» не заполнены.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» 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 силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Информация, поступившая 05 октября 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретным товарам – музыкальные инструменты.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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, не докажет, что такое согласие было получено.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

В связи с тем, что физическое лицо утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщения с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «JazzShop» через SMS-центр +7-904-***-**-04, а Челябинским УФАС России не получено предварительного согласия заявителя на момент осуществления ему рекламной рассылки (05 октября 2017 года), распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем следует признать ООО «ИНСТАМ», которое является отправителем смс-сообщения с рекламой без предварительного согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального 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:

1. Возбудить производство по делу № 120-08/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 120-08/2017 к рассмотрению на **24 января 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) ООО «ИНСТАМ».

4. **ООО «ИНСТАМ»** представить в Челябинское УФАС России в срок **до 22 января 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -912-***-**-28 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-912-***-**-28 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...> -912-***-**-28;

4.4) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации),

предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.