

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-770/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«06» мая 2019г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы заявления по факту распространения смс-сообщения направленного 06.03.2019г. в 19:28 на абонентский номер <...> «...» следующего содержания: «Код: 8671. Покупки удобнее в приложении! sunlight.net/p», от отправителя с буквенным идентификатором «SUNLIGHT», с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (1527э от 07.03.19г.) по факту распространения 06.03.2019г. в 19:28 на абонентский номер <...> «...» смс-сообщения следующего содержания: «Код: 8671. Покупки удобнее в приложении! sunlight.net/p», от отправителя с буквенным идентификатором «SUNLIGHT», без получения согласия заявителя, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального 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. Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание у неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (приложению «sunlight», с помощью которого производится приобретению ювелирных изделий), 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 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 согласия, предусмотренного требованиями ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», какому-либо лицу не давалось, следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки 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.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента-заявителя является ООО «Т2 Мобаил».

ООО «Т2 Мобаил» сообщило (вх№ 3021 от 03.04.19г.), что распространение рассматриваемого смс-сообщения абоненту: «...» от отправителя «SUNLIGHT» осуществляло ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (ОГРН 1144345040883), в соответствии с заключенным между сторонами Договором № 389/SMS-BULK от 01.08.2016 г.

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного Договора и дополнительного соглашения №3 от 01.03.2018г. к Договору, ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов Исполнителей, которые выразили ООО «ДЭНИ КОЛЛ» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

То есть, согласие абонента «...» на получение смс-сообщения от отправителя «SUNLIGHT» должно быть выражено абонентом: «...» в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ» или его клиентам.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ», в свою очередь, представило документы (вх№ 2877э от 22.04.19г.), согласно которым, ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не является заказчиком и рекламораспространителем рассылки данного сообщения. Между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен Партнерский договор от 01.12.2017г., в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывает услуги по предоставлению технической возможности для рассылки SMS-сообщений. Распространение рекламы посредством технической возможности Исполнителя без предварительного согласия абонента несет Заказчик.

Заказчик (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») гарантирует, что все SMS-сообщения, отправляемые в рамках Договора не являются СПАМом, по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательству о рекламе, законодательству о персональных данных и не нарушают конституционных прав граждан.

В п.4.5 Договора предусмотрено, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» самостоятельно формирует SMS-сообщения, инициирует отправку SMS-сообщений и HLR- запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания Услуг и совершает другие действия в рамках оказания Исполнителем Услуг по Договору.

Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» представило пояснения ООО «Оникс-трейдинг», в силу которых продавец магазина, при заведении на покупателя личной карточки,

ошиблась в номере вследствие чего, в базе появился «Клиент» с абонентским номером: «...» В скором времени продавец исправилась и создала «Клиента» с абонентским номером: «...». Реклама на абонентский номер <...> «...» не отправлялась. Был отправлен только запрос на ввод кода подтверждения.

Новосибирское УФАС России не принимает доводы ООО «Оникс-трейдинг» по факту отсутствия направления в адрес абонента: «...» рекламных смс-сообщений, поскольку в содержании смс-сообщения указывается, помимо индивидуального кода, информация: «Покупки удобнее в приложении! sunlight.net/p», которая, при полноценном восприятии текста потребителем привлекает внимание к приложению магазина «Санлайт», а также имеет возможность заинтересовать неопределенный круг лиц (не только абонента). Следовательно, рассматриваемая информация имеет рекламный характер.

Согласно сведениям, имеющимся в распоряжении Новосибирского УФАС России, рекламодателем рассматриваемой рекламы, не имеющим надлежащим образом полученного согласия абонента: «...» на рассылку рекламных смс-сообщений от отправителя с буквенным идентификатором «SUNLIGHT», является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», лицом, заинтересованным в распространении данной рекламы является ООО «Оникс-трейдинг».

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1,ч.2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №054/05/18-770/2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицом, участвующим в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (ИНН 4345404971, 350015, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая д. 67, оф. 32/2).

- в качестве заинтересованного лица ООО «Оникс-трейдинг» (ИНН 7726664484, 117105, г. Москва, Новоданиловская набережная, д.4, эт.4, оф. 12).

3. Назначить дело № 054/05/18-770/2019 к рассмотрению на **«06» июня 2019г. в 11:00** часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» **до «03» июня 2019 г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения **об отправителе**, направившем на абонентский номер <...> «...» на 06.03.2019г. в 19:28 смс-сообщение следующего содержания: «Код: 8671. Покупки удобнее в приложении! sunlight.net/p», от отправителя с буквенным

идентификатором «**SUNLIGHT**»;

- документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателем/рекламораспространителем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.),

- доказательства наличия предварительного согласия абонента номера: «...» на получение рассматриваемой рекламы.

-отзыв на данное определение.

5 . ООО «Оникс-трейдинг» **до «03» июня 2019 г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателем/рекламораспространителем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.),

- доказательства наличия предварительного согласия абонента номера: «...» на получение рассматриваемой рекламы.

-отзыв на данное определение.

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, 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 на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. В случае неявки, дело будет рассмотрено в отсутствие представителя.

В доверенности представителя должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя ответчика.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством РФ.