

ИП Т<...>

г.Санкт-Петербург

г.Пушкин, 196607

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/18-70/2019

Решение принято 15 мая 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 20 мая 2019 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

К<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...>– начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/18-70/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный телефон заявителя нежелательной смс-рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП Т<...> ,

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина РФ о получении 06 февраля 2019 года в 12:15 на номер <...> (903)912-<...> с буквенного номера SUSHIWOK смс-сообщение: «1кг роллов ВСЕГО за 599 рублей! ТОЛЬКО 06.02! sushiwok.ru/1kg-msk».

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что согласия на получение указанной смс-рассылки не давал, что по результатам рассмотрения заявления явилось основанием для возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе. Лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признан ИП Т<...>, г.Санкт-Петербург.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на его рассмотрение не явился, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не препятствует рассмотрению дела в его отсутствие.

ИП Т<...> на рассмотрение дела не явился, явку представителей не обеспечил. Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, определение об отложении дела направлены в адрес ИП Т<...> заказными письмами с уведомлением о вручении. По указанному адресу ИП Т<...> почтовую корреспонденцию не получает, что подтверждается отчетами об отслеживании почтовых отправлений, размещенными на официальном сайте Почты России.

С учетом того, что лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, должно получать почтовую корреспонденцию по адресу регистрации, а антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ИП Т<...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, Т<...> считается уведомленным.

На основании изложенного, 15 мая 2019 года Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, приходит к следующим выводам.

Согласно статье 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 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.

Заявитель указывает, что на получение смс-рекламы «1кг роллов ВСЕГО за 599 рублей! ТОЛЬКО 06.02! sushiwok.ru/1kg-msk» согласия не давал.

Сообщение получено заявителем 06 февраля 2019 года в 12:15 с буквенного номера SUSHIWOK.

Кроме того, согласно детализации услуг связи по номеру +7(903)912-<...>, сообщение с указанного буквенного номера поступило указанному абоненту также 14 февраля 2019 года в 12:46.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации номер телефона заявителя +7(903)912-<...> относится к номерной емкости ПАО «ВымпелКом».

По информации, предоставленной ПАО «ВымпелКом», отправителем смс-сообщения от абонента с буквенным номером SUSHIWOK является ООО

«ДевиноТелеком».

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Девино Телеком» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015г., а также дополнительные соглашения №№1-4 на оказание услуги «Партнерские SMS сервисы», в соответствии с которыми ООО «ДевиноТелеком» получило доступ к программно-аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами Абонента и\или Абонентом.

При пользовании услугами абонент самостоятельно без участия Оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку.

В соответствии с документами и материалами, предоставленными ООО «Девино Телеком», рекламодателем смс-сообщения «1кг роллов ВСЕГО за 599 рублей! ТОЛЬКО 06.02! sushiwok.ru/1kg-msk» является ИП Т<...>, которому принадлежит буквенный номер SUSHIWOK.

ООО «ДевиноТелеком» предоставляет ИП Т<...> техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-К/027655 от 01.11.2018г. Данный договор является действующим и по нему предоставляются услуги, что подтверждается актом № 854 от 28.02.2019г. и платежным поручением № 14 от 28.02.2019г.

В соответствии с пунктом 3.3.2 договора оказания услуг, заказчик (ИП Т<...>) обязан самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получить от абонента, на мобильный терминал/электронный почтовый ящик которого планируется отправка сообщений, согласие, однозначно идентифицирующее этого абонента и позволяющее достоверно установить его волеизъявление на получение смс-сообщений.

ООО «Девино Телеком» представлено пояснение ИП Т<...> по факту направления смс-сообщений, в соответствии с которым рассылка сообщений осуществляется на основании согласий, произведенных с помощью заполнения соответствующей формы на сайте, либо выраженного при оформлении заказа по телефону. Абонент с номером +7(903)912-<...> осуществил заказ путем заполнения 14 декабря 2018 года формы на сайте www.sushiwok.ru, чем подтвердил свое согласие на получение смс-рассылки.

В настоящее время, как указывает ИП Т<...>, абонент с номером телефона +7(903)912-<...> исключен из рассылки смс-уведомлений.

ИП Т<...> представлена форма заказа на оформление самовывоза на сумму 399 руб. по адресу: Мастеркова ул., 1 на имя Булата, телефон +7(903)912-<...>. В форме заказа указано, что осуществляя заказ на сайте, клиент дает свое согласие на получение направляемых ему смс-сообщений и электронных писем рекламного и информационного характера.

На сайте www.sushiwok.ru размещены правила оказания услуг, которые под «Заказом» понимают совокупность действий Клиента по выражению намерения получить от Исполнителя услугу по приготовлению и доставке готовых блюд и сопутствующих товаров, заказанные для приготовления и доставки. Под Заказом

понимается также комплект блюд и сопутствующих товаров, заказанных Клиентом.

В соответствии с пунктом 2.1. Правил правила действуют в отношении всех Заказов Клиентом Продукции, указанной на Сайте и в мобильных приложениях. Заказывая услугу по приготовлению и доставке Продукции, Клиент соглашается с настоящими Правилами без каких-либо оговорок и ограничений.

Согласно пункту 3.1 Правил, Заказ Клиента может быть оформлен Клиентом самостоятельно на Сайте, в мобильных приложениях или по телефону с помощью оператора Call-центра.

Пункт 3.2 Правил устанавливает порядок оформления Заказа через Сайт или мобильные приложения.

Для оформления Клиентом Заказа необходимо выбрать позиции в меню и нажать кнопку «В корзину» рядом с каждой из них. Затем, используя пункт «Корзина», оформить Заказ. После этого оператор Call-центра свяжется с Клиентом для подтверждения Заказа и данных Клиента.

При оформлении Заказа Клиент должен указать следующую информацию:

- Имя,
- Контактный телефон,
- Адрес доставки: название города, улицы, номер дома и квартиры (офиса),
- Фамилию, Имя, Отчество Получателя предоплаченного заказа.

Антимонопольным органом установлено, что номер телефона +7(903)912-<...> выделен в пользование ПАО «ВымпелКом» гражданину, постоянно проживающему в городе Барнауле, имя которого не совпадает с именем, указанным в форме заказа. Кроме того, установлено, что абонент +7(903)912-<...> не мог физически осуществить заказ путем самовывоза, так как в декабре месяце 2018 года находился в городе Барнауле.

ИП Т<...> в материалы дела документов, касающихся оформления и осуществления самовывоза клиентом заказа, не представлено.

Данные обстоятельства указывают на нарушение действующего законодательства, в частности требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 настоящего Федерального закона, ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламной информации является ИП Т<....

ИП Т<...> сообщено, что абонент с номером телефона +7(903)912-<...> исключен из рассылки смс-уведомлений.

В силу пункта 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дела, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «1кг роллов ВСЕГО за 599 рублей! ТОЛЬКО 06.02! sushiwok.ru/1kg-msk», распространенную на абонентский номер заявителя +7(903)912-<...> посредством смс-сообщения с буквенного номера SUSHIWOK, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Т<...> не выдавать в связи с нецелесообразностью.

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

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>