

ООО «Д
Колл»

ул.
Фрунзе,
163, оф. 30

г. Краснод
350000

ООО «В
Авто Л»

Московск
шоссе, д. 1
2,

г. Тве
170100

ИП

ООО «СМС
центр»

наб.
Пресненск
д. 12, оф. А

г. Москва,
123112

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-731/2020

«14» октября 2020 года

г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «28» октября 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С. Д.,

рассмотрев дело № 076/05/18-731/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту поступления сообщений рекламного характера на абонентский номер и на адрес электронной почты без согласия абонента на их получение,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Дэни Колл», ООО «ВИП-Авто Л», ИП , ООО «СМС-Центр», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Ярославским УФАС России в связи с поступившими 16 июня 2020 года, 22 июня 2020 года обращениями физического лица установлен факт поступления 20.02.2020 в 14 часов 04 минуты от отправителя с буквенным идентификатором «LexusTver» на номер без согласия абонента смс-сообщения следующего содержания: «Успейте приобрести Lexus до подорожания! Осталось 10 машин 2019 года. Подробности по телефону: 4822747474»,

а также установлены факты поступления 08 июля 2019 года в 15.08, 06 сентября 2019 года в 17.11 с электронной почты vjr@lexus-tver.ru на адрес электронной почты без согласия владельца данной электронной почты сообщений следующего содержания: «Июль больше не будет прежним ... Специальные предложения в июле* Специальные цены при покупке высокая остаточная стоимость при продаже LEXUS-всегда в вашу пользу...перейти на LEXUS-TVER.RU...», «Особые условия приобретения и путешествия в Японию...30 лет достижений для лучшего будущего... В сентябре автомобили Lexus доступны по цене от 1799 000 рублей... перейти на LEXUS-TVER.RU...».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к автомобилям марки «Lexus», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Указанные сообщения получены абонентом без его согласия на получение данной рекламы, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанного смс-сообщения с рекламой 20.02.2020 в 14 часов 04 минуты от отправителя с буквенным идентификатором «LexusTver» на номер подтверждается детализацией звонков, а также скриншотом, предоставленными заявителем.

ПАО «МегаФон» в ответ на запрос Ярославского УФАС России представило информацию, о том, что 20.02.2020 в 14 часов 04 минуты оборудованием оператора зафиксировано отправление на номер смс-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «LexusTver», выделенное АО «МегаЛабс». Отправка указанного смс-сообщения была осуществлена по базе

абонентов АО «МегаЛабс» в соответствии с договором № РМИ-МГФ 01022020 от 01.02.2020 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

АО «МегаЛабс» в ответ на запрос Ярославского УФАС России представило информацию, о том, что рассылка указанного смс-сообщения осуществлялась ООО «Дэни Колл» по договору № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016 от 01.07.2016 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

ООО «Дэни Колл» представлены письменные пояснения (вх. № 10049 от 11.09.2020), в которых указано, что рассматриваемое смс-сообщение с рекламой было направлено в рамках договора №ДП/SMS/4/01122017 от 01.12.2017 г., заключенного между ООО «Дэни Колл» и ООО «СМС-центр», в соответствии с которым ООО «Дэни Колл» оказывает ООО «СМС-центр» услуги исключительно по предоставлению технической возможности для рассылки смс-сообщений. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

ООО «СМС-центр» представлены письменные пояснения (вх. № 11207 от 07.10.2020), в которых указано, что рассматриваемое смс-сообщение с рекламой было передано заказчиком рассылки ООО «ВИП-Авто Л» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора № 369961 от 26.04.2016 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 данного договора исполнитель (ООО «СМС-центр») предоставляет заказчику (ООО «ВИП-Авто Л») услуги доступа к сервису SMSC.RU для самостоятельной отправки сообщений из личного кабинета; при пользовании услугами заказчик самостоятельно без участия исполнителя формирует базу телефонных номеров абонентов для рассылки сообщений, определяет содержание сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку сообщений.

Согласно пунктам 3.2.3, 3.2.5 договора заказчик обязан в обязательном порядке получить от абонента согласие на получение сообщений, выраженного посредством совершения действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и

позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений; не использовать подключение к сервису для рассылки спама.

В соответствии с пунктом 6.5 договора ответственность за содержание сообщений несет заказчик. Исполнитель обеспечивает доступ к сервису для отправки сообщений в их неизменном содержании и объеме.

Поступление указанных сообщений с рекламой 08 июля 2019 года в 15.08, 06 сентября 2019 года в 17.11 с электронной почты vip@lexus-tver.ru на адрес электронной почты подтверждается скриншотами, предоставленными заявителем.

ООО «ВИП-Авто Л» представлены письменные пояснения (вх. № 10209 от 16.09.2020), в которых указано, что ООО «ВИП-Авто Л» не оспаривает факт нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и направления рассматриваемых сообщений с рекламой на номер и на адрес электронной почты. Рассматриваемые сообщения с рекламой были направлены на адрес электронной почты на основании договора № 01-0119 от 01.01.2019 г., заключенного между ООО «ВИП-Авто Л» (Заказчиком) и ИП. (Исполнителем). Копия указанного договора представлена в материалы дела. Отправка рассматриваемого смс-сообщения с рекламой на номер была осуществлена ООО «СМС-

центр» на основании договора № 369961 от 26.04.2016 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела. Также в материалы дела представлены

счет-фактура № 4473 от 29.02.2020 г., платежные поручения № 482 от 30.04.2020 г., № 214 от 28.02.2020 г.

Кроме того, ООО «ВИП-Авто Л» в пояснениях указано, что в данной компании действует система взаимоотношений с клиентами «CRM», в которую в автоматическом режиме вносятся все контактные данные, в том числе данные абонентских номеров и адресов электронной почты в отношении всех лиц когда-либо обращавшихся в ООО «ВИП-Авто Л» в целях приобретения транспортных средств марки «Лексус». После обращения 19 февраля 2019 года владельца электронной почты по вопросу покупки автомобиля марки «Лексус», его адрес электронной почты и номер телефона были занесены в указанную систему «CRM».

Обслуживание системы «CRM» осуществляется ИП , являющимся владельцем соответствующей лицензии, с которым заключены договоры № 234 от 23.07.2013 г., № 346 от 07.07.2014 г. Копии указанных договоров представлены в материалы дела.

Самостоятельного доступа к «CRM» системе, в том числе возможности самостоятельного исключения данных клиентов, внесенных в автоматическом режиме, сотрудники ООО «ВИП-Авто Л» не имеют.

После повторного обращения владельца электронной почты об исключении его данных из базы рассылки, данные его электронной почты и номер телефона были исключены из системы «CRM» ИП Копия письма ИП , подтверждающего данный факт, прилагается.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в представленном письме ИП указано об исключении из системы «CRM» только номера телефона заявителя, об исключении адреса электронной почты из системы «CRM» заявителя ИП не указано.

ИП представлены письменные пояснения (вх. № 9819 от 07.09.2020), в которых указано, что данным лицом оказаны услуги ООО «ВИП-Авто Л» по информационному обслуживанию в сети Интернет в рамках договора от 01.01.2019 № 01-0119. Копия указанного договора представлена в материалы дела. В рамках данного договора оказаны услуги по рассылке писем на адрес электронной почты Услуги по рассылке смс-сообщения ИП не оказывал. За услуги по рассылке сообщений на адрес электронной почты получена оплата по счету № 69 от 06.09.2019 г. (платежное поручение № 1166). Заказчиком был направлен список для рассылки, содержащий адрес электронной почты . ИП не осуществлял обработку персональных данных и не мог знать, есть ли у Заказчика согласие на получение рекламы от владельца электронной почты . ИП в своих действиях нарушения не усматривает.

К указанным пояснениям также приложены копии писем от маркетолога ООО «ВИП-Авто Л» с просьбами сделать рассылку, списком адресов для рассылки, согласованными текстами рекламы, а также акт сдачи-приемки услуг от 06.09.2019 г. № 22.

Комиссией установлено, что в данном акте указаны в качестве оказанных услуг верстка html-письма для рассылки в соответствии с дизайн-макетом и отправка через сервис e-mail рассылки.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы на номер +7-920-122-12-20 является ООО «ВИП-Авто Л», рекламодателем рассматриваемой рекламы на адрес электронной почты является ИП

Следовательно, ООО «ВИП-Авто Л» и ИП как рекламодателем рассматриваемой рекламы нарушили требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Успейте приобрести Lexus до подорожания! Осталось 10 машин 2019 года. Подробности по телефону: 4822747474», поступившую 20.02.2020 в 14 часов 04 минуты от отправителя с буквенным идентификатором «LexusTver» на номер ,

а также рекламу: «Июль больше не будет прежним ... Специальные предложения в июле* Специальные цены при покупке высокая остаточная стоимость при продаже LEXUS-всегда в вашу пользу...перейти на LEXUS-TVER.RU...», «Особые условия приобретения и путешествие в Японию...30 лет достижений для лучшего будущего... В сентябре автомобили Lexus доступны по цене от 1799 000 рублей... перейти на LEXUS-TVER.RU...», поступившую 08 июля 2019 года в 15.08, 06 сентября 2019 года в 17.11 с электронной почты vip@lexus-tver.ru на адрес электронной почты , без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ВИП-Авто Л», ИП предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии:

А. В. Семенов

С. Д. Солодяшкина