

Исх. № АЯ-08/7693 от 28.06.2021

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела в отношении ООО «ОРО» (ИНН 7811753181, адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, Наб. Обводного канала, дом 24, литер Д, этаж 2, помещ. № 265) и ООО «Севентех» (ИНН 6316145067, город Москва, улица Герасима Курина, дом 10 корпус 1, пом. I каб. 308) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N38-ФЗ «О рекламе»,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступила жалоба от <...> (вх. №3263/ж от 16.03.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, поступило СМС рекламного характера 03 марта 2021 г. в 12:34 с текстом: «<...>».

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был направлен запрос в адрес мобильного оператора ПАО «ВымпелКом», для установления личности владельца номера с которого были отправлены СМС рекламного характера, а также личности владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу на вышеуказанный запрос, распространение указанного сообщения осуществлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг связи Билайн №781928313 от 01.01.2021 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «ОРО». Согласно условиям указанного договора, дополнительных соглашений ПАО «ВымпелКом» предоставило ООО «ОРО» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу ПАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц, являющихся партнерами Абонента.

Согласно п. 4.2. Дополнительного соглашения ООО «ОРО» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Вместе с тем, Управлением был направлен запрос в адрес ООО «ОРО». Согласно

поступившему ответу в адрес Управления, между ООО «ОРО» и ООО «СЕВЕНТЕХ» заключён договор МР-25/21 от 01.02.2021 г., в соответствии с условиями которого ООО «СЕВЕНТЕХ» принимает на себя обязательства оказать ООО «ОРО» услуги по обеспечению размещения рекламно-информационных материалов ООО «ОРО» с помощью SMS, MMS, через продукты и услуги, предоставляемые операторами сотовой связи для своих абонентов, адаптированные для размещения таких рекламно-информационных материалов.

На основании указанного договора, ООО «ОРО» самостоятельно не осуществляет распространение рекламы, в том числе не направляет СМС-сообщения рекламного характера на абонентские номера, а лишь предоставляет ООО «СЕВЕНТЕХ» рекламную информацию, которую необходимо направить. Перечень лиц, которым направляется рекламная информация, согласно указанному соглашению, не определяется ООО «ОРО». В соответствии с п. 3.2.2. вышеуказанного договора, исполнитель, которым является ООО «СЕВЕНТЕХ», обязан обеспечить размещение рекламно-информационных материалов среди абонентов, которыми, в силу п. 1 договора признаются пользователи услугами связи, с которыми оператором сотовой связи заключён договор об оказании таких услуг и который не отозвал своего согласия на получение рекламы, распространяемой оператором сотовой связи по сетям электросвязи на момент отправки рекламно-информационных материалов. Кроме того, в силу п. 3.2.2. договора ответственность за распространение сведений лицам, которые не предоставляли своё согласие на распространение в отсутствие согласия абонент на её распространение, принимает на себя ООО «СЕВЕНТЕХ».

Однако, согласно п. 2.2. согласование рекламно-информационных материалов, а также конкретные характеристики размещения используемых в рамках оказания Услуг, осуществляется ООО «ОРО» и ООО «Севентех» в рабочем порядке посредством электронной почты ответственных представителей сторон, чьи адреса зарегистрированы в следующих доменах: со стороны ООО «ОРО» <...>, со стороны ООО «Севентех» <...>. Также, из п. 7.3. данного договора следует, что ООО «Севентех» не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего Договора в случае исполнения решений, предписаний или других обязательных указаний органов власти и иных регулирующих органов, затрагивающих предмет настоящего Договора. Кроме того, согласно п. 10.1. Стороны соглашаются, что ООО «Севентех» лишь оказывает ООО «ОРО» техническое содействие в размещении рекламно-информационных материалов, но не осуществляет самостоятельного использования рекламно-информационных материалов.

Исходя из вышеуказанных договоров следует, что ответственность за распространения рекламных СМС-сообщений с буквенного номера: <...> на номер телефона <...> несет ООО «ОРО».

Согласно части 1 статьи 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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Распространяемая СМС-реклама с текстом: «<...>», принадлежит ООО «ОРО», что подтверждает заинтересованность лица в предоставлении услуг по продаже ювелирных украшений.

Рекламодателем и рекламодателем является ООО «ОРО» (ИНН 7811753181, адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, Наб. Обводного канала, дом 24, литер Д, этаж 2, помещ. № 265).

ООО «ОРО» (ИНН 7811753181, адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, Наб. Обводного канала, дом 24, литер Д, этаж 2, помещ. № 265) письма получает, пояснения направляет.

В связи с вышеизложенным необходимо выдать ООО «ОРО» предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации 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,

Решила:

Признать ненадлежащей рекламу ООО «ОРО» (ИНН 7811753181, адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, Наб. Обводного канала, дом 24, литер Д, этаж 2, помещ. № 265) распространенную при помощи СМС сообщения на мобильный номер <...>, без согласия абонента с буквенного номера: <...> с текстом: «<...>», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «ОРО» выдать предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «23» июня 2021 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)