

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 16.11.2018 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 29.11.2018 г.

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

Председатель комиссии – ... – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

... – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

.... – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 107 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении посредством смс-сообщений на телефонный номер <...> ... рекламы содержания:

- *«Вам пришло одобрение на приобретение нового а/м BMW 2017г. на условиях 2016г. в АВИЛОН. Звоните +74993220648. Отписаться 849556629943»*, полученную абонентом 03.02.2018г. в 21 час 43 минуты с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«Вас ждет новое кафе «Ути-Пути»! Обед 300 рублей в «Зебре»! 89588316736»*, полученную абонентом 13.02.2018г. в 19 часов 21 минуту с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=24900р. БРОНЬ 84996539986»*, полученную абонентом 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=15900р БРОНЬ*

84953748762», полученную абонентом 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...», с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 107 Р/2018 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... по факту распространении посредством смс-сообщений на телефонный номер <...> рекламы вышеуказанного содержания, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой содержания: *«Вам пришло одобрение на приобретение нового а/м BMW 2017г. на условиях 2016г. в АВИЛОН. Звоните +74993220648. Отписаться 849556629943»*, полученное на телефонный номер <...> ... 03.02.2018г. в 21 час 43 минуты, отправлено с номера (буквенного идентификатора) «...».

Смс-сообщение с рекламой содержания: *«Вас ждет новое кафе «Ути-Пути»! Обед 300 рублей в «Зебре»! 89588316736»*, полученное на телефонный номер <...> ... 13.02.2018г. в 19 часов 21 минуту, отправлено с номера (буквенного идентификатора) «...».

Смс-сообщение с рекламой содержания: *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=24900р. БРОНЬ 84996539986»*, полученное абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут, отправлено с номера (буквенного идентификатора) «...».

Смс-сообщение с рекламой содержания: *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=15900р БРОНЬ 84953748762»*, полученное абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут, отправлено с номера (буквенного идентификатора) «...».

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама - 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 вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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 соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Телефонный номер +7 9 ... принадлежит гр. ..., что подтверждено договором об оказании услуг связи «...» № ... от ... г.

Гр. ..., являясь абонентом номера +79..., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы плана и нумерации, опубликованном на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь) www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> ... принадлежит номерной емкости оператора связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Из материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (вх. № эл.п 3469 от 16.04.2018г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 7680 от 02.04.2018г.), следует, что вышеуказанные смс-сообщения распространялись ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

13.04.2018 г. в отношении ООО «Дэни Колл» было возбуждено дело № 107 Р/2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ответу ООО «ДэниКолл» (вх. № эл.п. 4206 от 03.05.2018г.) в ответ на определение о возбуждении дела № 107Р/2018 вышеуказанное смс-сообщение распространялось ООО «Девино Телеком» в рамках заключенного с ООО «Дэни Колл» Партнерского договора № ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017г.

15.05.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение о замене ненадлежащего лица ООО «Дэни Колл» на надлежащее ООО «Девино Телеком» в связи с отсутствием признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в действиях ООО «Девино Телеком».

Из материалов и документов, представленных ООО «Девино Телеком» в ответ на определение об отложении дела № 107 Р/2018, следует, что распространение вышеуказанной рекламы посредством смс-сообщений осуществило ООО «Форсаж» (ИНН 3666184451) в рамках договора оказания услуг № ДТ-А/024149 от 01.07.2015 г.

В соответствии с п. 2.1 данного договора в рамках настоящего Договора Исполнитель (ООО «Девино Телеком») оказывает услуги Заказчику (ООО «Форсаж») путем предоставления доступа к Личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, что позволяет Заказчику самостоятельно отправлять на Мобильный терминал Подписчика Сообщения, получать с Мобильного терминала Подписчика смс-сообщения, а также формировать статистику по отправленным и полученным Сообщениям.

15.06.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «Девино Телеком» на надлежащее ООО «Форсаж» в связи с отсутствием признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в действиях ООО «Девино Телеком».

Из материалов и документов, представленных ООО «Форсаж», следует, что распространителем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «ПИР» (ИНН 3661054755). Данная реклама была распространена ООО «ПИР» в рамках договора комиссии № К-ИД-01/04-2017 на приобретение Трафика/Пакетов сообщений от 01.04.2017 г.

06.07.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «Форсаж» на надлежащее ООО «ПИР» в связи с отсутствием в действиях ООО «Форсаж» признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

09.07.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение приостановить рассмотрение дела № 107 Р/2018 в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно материалам и документам, представленным ООО «ПИР», распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в рамках заключенного между ООО «ПИР» и ООО «Диджитал Медиа Холдинг»

договора № П-3 об оказании услуг по разработке, адаптации и модификации: ПАК, баз данных, Модуля «InCoreDev: SMS-уведомления» и «SMS Сервер» от 01.02.2017 г.

Однако, из документов, представленных ООО «Диджитал Медиа Холдинг», следует, что распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило общество с ограниченной ответственностью «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИА» (ИНН 7704863302) в рамках заключенного между данными лицами договора № 17603 об оказании услуг от 15.06.2017 г.

В соответствии с п. 1.1 указанного договора Исполнитель (ООО «ТК СТА Олимпия») оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

13.11.2018 председатель Комиссии Краснодарского УФАС России принял решение возобновить производство по делу № 107 Р/2018 в отношении ООО «ПИР».

13.11.2018 г. Комиссия приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «ПИР» на надлежащее ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» в связи с отсутствием в действиях ООО «ПИР» признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания:

- *«Вам пришло одобрение на приобретение нового а/м BMW 2017г. на условиях 2016г. в АВИЛОН. Звоните +74993220648. Отписаться 849556629943»*, полученную абонентом номера +79... 03.02.2018г. в 21 час 43 минуту с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«Вас ждет новое кафе «Ути-Пути»! Обед 300 рублей в «Зебре»! 89588316736»*, полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 19 часов 21 минуту с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=24900р. БРОНЬ 84996539986»*, полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=15900р БРОНЬ*

84953748762», полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...», является ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» (адрес: 119034, г. Москва, пер. Левшинский М., д. 10, помещение IV; ИНН 7704863302).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учётом изложенного, рекламодателем – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» при распространении рекламы вышеуказанного содержания на телефонный номер +79..., нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания:

- *«Вам пришло одобрение на приобретение нового а/м BMW 2017г. на условиях 2016г. в АВИЛОН. Звоните +74993220648. Отписаться 849556629943»*, полученную абонентом номера +79... 03.02.2018г. в 21 час 43 минуты с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«Вас ждет новое кафе «Ути-Пути»! Обед 300 рублей в «Зебре»! 89588316736»*, полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 19 часов 21 минуту с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=24900р. БРОНЬ 84996539986»*, полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...»;

- *«РАЗ в ГОДУ!!! ДВЕ карты 24 часа по цене ОДНОЙ=15900р БРОНЬ 84953748762»*, полученную абонентом номера +79... 13.02.2018г. в 22 часа 30 минут с номера (буквенного идентификатора) «...» без предварительного согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» не выдавать в связи с прекращением нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе. Согласно сведениям ООО «Диджитал Медиа Холдинг» абонентский номер <...> ... внесен ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в стоп-лист программного приложения для исключения отправки на него смс-сообщений.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 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.