

ООО «ДЭНИ КОЛЛ»

Новокузнецкая ул., 67 д.,  
32/2 оф.,  
Краснодар г., 350015

ООО «СМС-центр»

2-й Рощинский проезд, 8

А.,

Москва г., 115419

\*\*\*\*\*

## РЕШЕНИЕ

«22» августа 2018 г.

г. Брянск

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

\*\*\*\*\* – заместитель руководителя,

члены Комиссии:

\*\*\*\*\* – ведущий специалист – эксперт отдела естественных монополий и рекламы;

\*\*\*\*\* - государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы;

\*\*\*\*\*- государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

рассмотрев дело № 81 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (ОГРН 1144345040883, ИНН 4345404971, 350015, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, д.67, офис 32/2), ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, ОГРН 1117746756489, юр. адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8), \*\*\*\*\*, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие лиц, уведомленных надлежащим образом (\*\*\*\*\* заявила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие),

## УСТАНОВИЛА:

В Брянское УФАС России поступила жалоба физического лица (вх. 3665 от 16.05.2018г), на телефонный номер которого \*\*\*\*\* 14.05.2018г. в 18:01 без согласия абонента с номера Sudar.su SMS-центр \*\*\*\*\*, принадлежащего оператору телефонной связи ООО «Т2 Мобайл», поступало sms-сообщение следующего содержания: «С 15.06.2018 вступают в силу новые условия предоставления скидок в сети магазинов Сударь. Успеите получить 15% скидку по старым правилам. Подробнее <http://www.sudar.su/>».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «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.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ от 13.03.2006г. N 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Однако в нарушение указанного требования реклама была распространена посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ от 13.03.2006г. N 38-ФЗ

«О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. В соответствии с ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «ДЭНИ КОМ» не является рекламодателем данного сообщения. В соответствии с партнерским договором №ДП/SMS-4/01122017 от 01.12.2017г. ООО «ДЭНИ КОМ» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки смс-сообщений.

ООО «СМС-центр» не является рекламодателем. Общество предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMPT, HTTP, SOAP – протоколы).

«Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять передачу сообщений от инициатора рассылки до операторов связи.

При этом ООО «СМС – центр» не определяет ни содержание сообщений, ни круг лиц-получателей сообщений, ни место и время распространения сообщений, не доводит сообщение до потребителей информации, не преследует цель привлечения внимания к объекту рекламирования. Общество предоставляет технический канал для передачи сообщения от Заказчика рассылки только к Оператору связи. У ООО «СМС-центр» отсутствует техническая возможность передачи сообщения напрямую потребителю информации (абоненту). Набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется заказчиком рассылки.

СМС-сообщение на номер \*\*\*\*\* 14.05.2018г. в 18:01 без согласия абонента с номера Sudar.su SMS-центра \*\*\*\*\* поступало sms-сообщение следующего содержания: «С 15.06.2018 вступают в силу новые условия предоставления скидок в сети магазинов Сударь. Успеете получить 15% скидку по старым правилам. Подробнее <http://www.sudar.su/> было отправлено \*\*\*\*\* 14.05.2018г. через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № 462028 от 08.12.2016г. (далее договор).

В соответствии с п. 3.2.3. данного договора Заказчик (\*\*\*\*\*) обязан в обязательном порядке получить от Абонента или адресата согласие на получение сообщений, выраженного посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение Сообщений, в форме, которая может быть предъявлена Оператору связи в качестве доказательства наличия такого согласия.

В соответствии с п. 3.2.5. договора Заказчик (\*\*\*\*\*) обязан не использовать подключение к Сервису SMSC.RU для передачи Сообщений, которые не соответствуют требованиям законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с п.6.5. договора ответственность за содержание Сообщений и присваиваемое Имя отправителя несет Заказчик. В рамках Договора Исполнитель обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU для отправки Сообщений в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в Сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на Заказчика.

В соответствии с п.6.6. договора Заказчик (\*\*\*\*\*) гарантирует Исполнителю (ООО «СМС-центр») наличие согласий Абонентов и адресатов, полученных в порядке ст. 18 ФЗ от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе». В случае предъявления претензий, связанных с отправкой Сообщений Заказчиком через Сервис SMSC.RU, органами ФАС и другими контролирующими организациями, в том числе предъявленных в связи с отсутствием согласия Абонентов на получение Сообщений, Заказчик признается непосредственным распространителем Сообщений и самостоятельно несет ответственность в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с вышеизложенным рекламодателем указанной рекламы является \*\*\*\*\* . Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требования ч. 1 ст. 18 ФЗ от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пояснением лица, номер <...> внесен в стоп-лист и в отношении заявителя прекращено распространение смс-рассылки.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, 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, распространяемую \*\*\*\*\* на телефонный номер <...> .05.2018г. в 18:01 без согласия абонента посредством sms-сообщения следующего содержания: «С 15.06.2018 вступают в силу новые условия предоставления скидок в сети магазинов Сударь. Успеете получить 15% скидку по старым правилам. Подробнее <http://www.sudar.su/>», поскольку реклама не соответствует требованиям ч.1 ст.18 ФЗ от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выражающимся в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента.

2. \*\*\*\*\* предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с устранением нарушения до принятия решения по делу.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Брянского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии