

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»

Юных Ленинцев ул., 83, к. 4, оф. 41

г.Москва, 109443

ИП Л<...>

Кантемировская ул., 37, оф. 3И

г.Санкт-Петербург, 194100

Заявителю

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 19-ФАС22-Р/02-19

14 мая 2019г. 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 руководитель управления,

Члены Комиссии:

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

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

рассмотрев материалы дела № 19-ФАС22-Р/02-19 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения нежелательной смс-рекламы,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ООО «ДЕВИНО-ТЕЛЕКОМ», г.Москва, Остаповский пр-д, 22, стр. 1, ИНН 7715829230, ОГРН 1107746769162 (извещено надлежащим образом),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ИП Л<...>, 194100, г.Санкт-Петербург, Кантемировская ул., 37, оф. 3И, ИНН 780437205633, ОГРНИП 313784725200517 (извещен надлежащим образом),

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

21 декабря 2018 года в управление Федеральной антимонопольной службы по

Алтайскому краю поступило заявление гражданина РФ о получении 20 декабря 2018 года в 12:30 на номер <...> (921)647-<...> с буквенного номера «planetaf.ru» через смс-центр: +79043490004 нежелательного смс-сообщения: «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)».

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что согласия на получение указанной смс-рассылки не давал, что явилось основанием для возбуждения антимонопольным органом дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на его рассмотрение не явился; ИП Л<...> и ООО «Девино Телеком» явку своих представителей в заседание Комиссии не обеспечили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом, 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.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения дела по следующим основаниям.

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 «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)» согласия не давал.

Сообщение получено заявителем 20 декабря 2018 года в 12:30 с буквенного номера «planetaf.ru» через смс-центр: +79043490004.

На основании статьи 3 Федерального закона «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. Распространяемая посредством смс-сообщений рассматриваемая информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации номер смс-центра +7(904)349-00-04 относится к номерной емкости ООО «Т2 Мобайл», Ростовская область.

По информации, предоставленной ООО «Т2 Мобайл», направление смс-сообщения абоненту +7(921)647-<...> от отправителя «planetaf.ru» осуществлено ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в рамках договорных отношений (договор № 389/SMS-BULK от 01.08.2016г.)

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора и дополнительного соглашения № 3 от 01.03.2016г. ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей, которые выразили ООО «ДЭНИ КОЛЛ» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

ООО «Т2 Мобайл» предоставлена информация о том, что номер телефона +7(921)647-<...> предоставлен в пользование абоненту на основании договора об оказании услуг связи от 11.03.2016г. Заключая указанный договор, абонент выразил отказ от получения рекламы по сетям связи, о чем свидетельствует соответствующая отметка в договоре.

Факт получения 20.12.2016г. заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией о телефонных соединениях, предоставленной Оператором связи.

Из представленных ООО «ДЭНИ КОЛЛ» документов и материалов следует, что Общество не является заказчиком и рекламодателем рассматриваемой рассылки. Между Обществом и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен партнерский договор № ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017г., в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений. Условия договора содержат указание на то, что распространение рекламы посредством технической возможности исполнителя без предварительного согласия абонента несет заказчик.

Из договора следует, что заказчик (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») гарантирует, что все смс-сообщения, отправляемые в рамках договора не являются СПАМом, по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательству о рекламе.

Согласно п. 4.5 договора, заказчик самостоятельно формирует смс-сообщения, иницирует отправку смс-сообщений и HLR-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания услуг и совершает другие действия в рамках оказания исполнителем услуг по договору.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» по запросу ООО «ДЭНИ КОЛЛ» предоставлено согласие абонента +7(921)647-<...> на получение рекламы, выраженное последним при заполнении анкеты владельца дисконтной карты «Планета фейерверков».

Однако, антимонопольный орган, изучив представленную анкету, установил, что она заполнена 04 сентября 2015 года гражданином Ж<...>, указавшим в качестве контактных данных, по которым возможна отправка смс-сообщений, номер телефона +7(921)647-<...>, принадлежащий в настоящее время абоненту, являющемуся заявителем по настоящему делу.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» во исполнение определения о возбуждении дела представлены письменные пояснения, согласно которым Общество не является рекламодателем рекламы «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)», Рекламодателем указанного смс-сообщения является ИП Л<...>

В рамках указанного договора ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ИП Л<...> техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform». Индивидуальный предприниматель осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставлена анкета покупателя магазина планета фейерверков от 18.12.2017г., в соответствии с которой гр. З<...> выразил свое согласие на получение информационной и рекламной информации.

29 апреля 2019 года ИП Л<...> во исполнение определения об отложении рассмотрения дела предоставлены документы и материалы, в соответствии с которыми отправителем смс-сообщения «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)» на номер телефона гр.Золочевского Р.В. является ИП Ч<...>, г.Санкт-Петербург.

Между ИП Л<...> и ИП Ч<...> заключен договор №72_ИП_18 от 06.12.2018г., согласно которому ИП Л<...> предоставляет последней программную возможность отправки смс-сообщений через платформу «MEDIARIK Platform».

На основании пункта 3.2.2 договора заказчик обязан получить от абонента письменное согласие на получение смс-сообщений.

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой смс-рассылки является ИП Ч<...>.

Как указывает, ИП Л<...> им сделан запрос ИП Ч<...> на получение согласия от абонента. Индивидуальным предпринимателем указанное согласие предоставлено и передано на запрос Алтайского краевого УФАС России.

Однако из материалов дела следует, что гр. З<...> согласия на получение рассматриваемого смс-сообщения не давал, что подтверждается его письменными пояснениями относительно предоставленной ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» анкеты покупателя.

Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая рекламная информация распространена с нарушением требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отсутствие согласия абонента.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Срок рассмотрения настоящего дела истекает 20 мая 2019 года.

На основании изложенного, учитывая, что распространение смс-рекламы с нарушением статьи 18 Федерального закона «О рекламе» осуществлено ИП Ч<...>, не являющейся стороной по настоящему делу, и ее привлечение к участию в деле невозможно по причинам, обусловленным истечением сроков рассмотрения дела, руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 19-Фас22-Р/02-19 прекратить.
2. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на абонентский номер заявителя нежелательной смс-рассылки «Скидки до 50%! Ночь распродаж в Планете Фейерверков! 21.12.2018 с 20:00 до 0:00 +7(812)703-38-38 [https:// planetaf.ru/](https://planetaf.ru/)», с привлечением к участию в деле ИП Ч <...>, г.Санкт-Петербург., а также ООО «Т2Мобайл».

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>