

Общество с ограниченной ответственностью

«МобилСовет»

(ИНН: 7719271940, ОГРН: 1037719022440)

117342, г. Москва, ул. Введенского д. 23 «А»,

строение 3, этаж 6, помещение ХХ,

комната 62, офис 9 «Е»

РЕШЕНИЕ

по делу № 10Р-38/18

о нарушении законодательства о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «19» июля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «23» июля 2018 года

23.07.2018 года г. Назрань

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее – Управление, Ингушское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе) в составе:

Председатель Комиссии: руководитель Управления;

Члены Комиссии:

главный государственный инспектор Управления;

главный специалист - эксперт Управления;

(далее - Комиссия) рассмотрев дело № 10Р-38/18 от 24.05.2018 года по признакам нарушения Закона о рекламе, возбужденное Управлением по обращению гражданина «...» (далее – гр. «...»), поступившему в Управление от ФАС России, в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «МобилСовет» (ИНН: 7719271940, ОГРН: 1037719022440; адрес местонахождения (согласно данным из ЕГРЮЛ, полученным с официального сайта <http://egrul.nalog.ru/>) 117342, г. Москва, ул. Введенского д. 23 «А», строение 3, этаж 6, помещение XX, комната 62, офис 9 «Е» далее – ООО «МобилСовет»).

в отсутствии заявителя – гр. «...» и ответчика – представителя ООО «МобилСовет» - до начала рассмотрения заявлений и ходатайств не поступало, о времени и месте рассмотрения обращения уведомлены надлежащим образом);

УСТАНОВИЛА:

В Ингушское УФАС России от ФАС России по электронной почте поступило заявление от гр. «...» по признакам нарушения Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр. «...» следует, что 08.02.2018 г. в 12 часов 15 минут на его мобильный телефон (номер <...>) присылали нежелательное SMS - сообщение (рекламу), отправителем которого является буквенный идентификатор Ноу-Хау следующего содержания: «Распродажа! – 10% по коду 449581937461 до 28.02! Условия 84955141212».

Исследовав материалы дела, Комиссия Ингушского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

SMS-сообщение: «Распродажа! – 10% по коду 449581937461 до 28.02! Условия 84955141212», является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что это согласие было получено.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Для установления надлежащего лица и привлечения его по данному делу в качестве рекламораспространителя вышеназванного SMS-сообщения (рекламы), Ингушским УФАС России в адрес публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») был направлен запрос (исх. от 12.03.2018 №721-КБ. В своем ответе от 19.03.2018 №ЮР-04/7624 ПАО «ВымпелКом» сообщает, что отправителем нежелательного SMS-сообщения поступившего с буквенного идентификатора Ноу-Хау на абонентский номер гр. «...», +79037680106 является юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ИНН: 7715710393,

КПП: 770701001, ОГРН: 1087746876029; 127051, г. Москва, Петровский бульвар, д. 3, стр. 2, 3 этаж, помещение 1 комната 2, далее – ООО «Рапporto»).

Ингушским УФАС России был направлен запрос (исх. от 22.03.2018 № 830-КБ) в ООО «Рапporto», о необходимости в срок до 04.04.2018 года представить доказательство получения предварительного согласия абонента гр. «...». на получение SMS-сообщения (рекламы) с буквенного идентификатора Ноу-Хау, заверенную копию договора по условиям которого была произведена рассылка SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. «...», письменное объяснение по поводу рассылки SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента гр. Перегудова М.А. +79037680106 без его предварительного согласия.

В Ингушское УФАС России 27.04.2018 года по электронной почте поступил ответ от ООО «Рапporto» на запрос от 22.03.2018 № 830-КБ. В своем ответе ООО «Рапporto» сообщает, что не является распространителем рекламы, поскольку не осуществляет действия по формированию и отправке SMS-сообщений, а лишь предоставляет доступ к техническим и программным средствам, позволяющим заказчику самостоятельно производить рассылки исходящей информации на мобильные устройства абонентов.

Также ООО «Рапporto» сообщает, что распространителем рекламы: «Распродажа! – 10% по коду 449581937461 до 28.02! Условия 84955141212» направленной 08.02.2018 в 12 часов 15 минут на телефонный номер гр. Перегудова М.А. +79037680106 с буквенного идентификатора Ноу-Хау является общество с ограниченной ответственностью «МобилСовет» (ОГРН: 1037719022440, ИНН: 7719271940, юридический адрес: 117342, г. Москва, ул. Введенского, д. 23 «А», строение 3, этаж 6 помещение хх комната 62 офис 9 «Е», телефон: 8 (499) 674-04-74, ion@i-on.ru, далее – ООО «МобилСовет»). Распространение ООО «МобилСовет» указанной рекламы осуществлялось на основании Договора № МС-04/14 о предоставлении доступа к системе Rapporto от «8» апреля 2014 года (далее – Договор), заключенного между ООО «Рапporto» и ООО «МобилСовет». По условиям Договора, ООО «Рапporto» обязуется оказать ООО «МобилСовет» услугу, путем предоставления доступа к системе, обеспечивающей формирование, планирование, отправку и доставку до абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и прочее. Поскольку распространителем вышеуказанной рекламы является ООО «МобилСовет», то и обязанность на получение предварительного согласия абонента на SMS-рассылки в соответствии с Законом о рекламе также лежит на ООО «Мобил Совет», которое инициирует SMS-рассылку, хранит и обрабатывает данные по клиентам.

Ингушским УФАС России, на электронную почту ООО «МобилСовет» ion@i-on.ru (имеется доказательство направления) был направлен запрос (исх. от 03.05.2018 №1659-КБ) о необходимости в срок до 21.05.2018 года представить доказательство получения предварительного согласия абонента гр. «...» на получение SMS-сообщения (рекламы) с буквенного идентификатора Ноу-Хау,

заверенную копию договора по условиям которого была произведена рассылка SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. «...», письменное объяснение по поводу рассылки SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента гр. Перегудова М.А. +79037680106 без его предварительного согласия.

Однако на 23.05.2018 года, ответ от ООО «МобилСовет» на запрос Ингушского УФАС России не поступил.

На основании ответа ООО «Раппорто» Комиссия пришла к выводу, что отправителем (распространителем) не желательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер гр. «...» +79037680106, которое содержит нарушение части 1 статьи 38 Закона о рекламе является юридическое лицо - ООО «Мобил Совет».

По данному факту, Ингушским УФАС России в отношении ООО «Мобил Совет» было возбуждено дело № 10Р-38/18 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. от 24.05.2018 № 2079-МТ), дата рассмотрения дела № 10Р-38/18 назначена на 20.06.2018 года в 15 часов 00 минут.

Однако, в Ингушское УФАС России 20.06.2018 года, на момент рассмотрения дела № 10Р-38/18, не поступило почтовое уведомление о вручении копии определения лицам, участвующим в данном деле. Данные лица могли не знать о дате и месте рассмотрения настоящего дела. Рассмотрение дела № 10Р-38/18, не уведомив об этом участников дела, могло нарушить их законные права.

В связи с этим, в соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), определением о продлении срока рассмотрения дела № 10-38/18 (исх. от 21.06.2018 № 2403-КБ), срок рассмотрения дела № 10-38/18 продлен до 24.08.2018 года.

Также, на основании пункта 34 Правил, определением об отложении рассмотрения дела № 10Р-38/18 (исх. от 21.06.2018 № 2404-КБ) рассмотрение дела было отложено на 19.07.2018 года в 15 часов 00 минут.

Определение об отложении рассмотрения дела № 10Р-38/18, в котором указано, что рассмотрение данного дела назначено на 19.07.2018 года в 15 часов 00 минут, было направлено на юридический адрес (согласно данным из ЕГРЮЛ, полученным с официального сайта <http://egrul.nalog.ru/>) ООО «МобилСовет» заказным письмом с уведомлением 25.06.2018 года.

Согласно отчета об отслеживании отправления, сформированного официальным сайтом Почты России, определение об отложении рассмотрения дела № 10Р-38/18 было вручено по юридическому адресу ООО «МобилСовет» 11.07.2018 года в 15 часов 17 минут.

Принимая во внимание вышеизложенное и руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, части 1 статьи 36 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 в действиях юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «МобилСовет» (ИНН: 7719271940, ОГРН: 1037719022440; 117342, г. Москва, ул. Введенского д. 23 «А», строение 3, этаж 6, помещение ХХ, комната 62, офис 9 «Е») нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Выдать предписание об устранении нарушения Закона о рекламе путем прекращения формирования и рассылки не желательных SMS - сообщений (рекламы).
3. Передать материалы дела должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: