

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-458/2019

27 июня 2019 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-458/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Флора» (ИНН 7725494871, ОГРН 1187746613152, далее – ООО «Флора», Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом, законного представителя ООО «Флора» (ходатайство от 20.06.2019 вх. № 6294э),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление <...> по факту направления 25.11.2018 в 21:41 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «*Segodnya, Den' MAMY! Poradui mamy tsvetami! U Vas est' BALLY na schetu + Skidka 8% Promokod: MAMA Dostavka tsvetov po RF www.flor2u.ru 8(800)555-34-92*» от отправителя, имеющего обозначение **Flor2u**.

При этом заявитель указал: «*...13.11.2018 в 15 часов 41 м. я отправил письменное уведомление о том, что я не давал согласия на рекламу, прошу меня подобными рассылками не беспокоить... Но мое обращение к отправителю рекламы было проигнорировано...*». В качестве доказательства <...> в адрес Омского УФАС России представлен скриншот его обращения, направленный по электронной почте <...>.

Согласно части 1 статьи 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.

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» была представлена

информация (вх. № 34/ДСП от 17.01.2019), согласно которой «...отправителем (рекламораспространителем) указанного в запросе SMS – сообщения, поступившего 25.11.2018 года в 21 час 41 минуту на номер +79620300000 является ООО «ДЭНИ КОЛ» <...>...».

В ответе от 31.01.2019 исх. № 200 ООО «ДЭНИ КОЛ» сообщило, что «...Между ООО «ДЭНИ КОЛ» и ООО «СМС-центр» заключен Партнерский договор №ДП/SMS-4/01122017 от 01.12.2017 г....

...В п. 4.5 Договора предусмотрено, что Заказчик (ООО «СМС-центр») самостоятельно формирует SMS-сообщения, инициирует отправку SMS-сообщений и HLR-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания Услуг и совершает другие действия в рамках оказания Исполнителем Услуг по Договору...».

ООО «СМС-центр» в ответе от 07.02.2019 исх .№ 43/2019 сообщило, что «... Сообщения отправлялись в рамках договора № 439183 от 07.08.2018, заключенного между ООО «СМС-центр»(именуемое далее «Исполнитель») и ООО «Флора».

Отправителем данных сообщений являются Заказчик (и), тогда как Исполнитель представляет Заказчику (ам) услуги доступа к Сервису SMSC.ru для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета...».

На запрос Омского УФАС России ООО «Флора» пояснила следующее (вх. № 5124э от 23.05.2019): «...С ситуацией, изложенной в заявлении <...>, сталкиваемся впервые. SMS –сообщения отправляются каждому клиенту для подтверждения оплаты заказа, его получения и предоставления скидки на следующий заказ. Клиент на сайте подтверждает свое согласие на обработку персональных данных...».

При этом каких-либо доказательств, свидетельствующих о наличии согласия <...> на получение рекламы от ООО «Флора» в Омское УФАС России представлено не было.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

ООО «Флора» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

На основании изложенного, рассмотрев материалы дела, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Флора» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> без получения предварительного согласия абонента <...> на получение рекламной информации.

Учитывая пояснения ООО «Флора» (вх. № 5124э от 23.05.2019) о том, что «...На

данный момент<...> исключен из базы клиентов нашей компании.....», Комиссия Омского УФАС России приняла решение о нецелесообразности выдачи ООО «Флора» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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 действия ООО «Флора» (ИНН 7725494871, ОГРН 1187746613152), выразившиеся в направлении 25.11.2018 в 21:41 часов рекламы «*Segodnya, Den' MAMY! Poradui mamy tsvetami! U Vas est' BALLY na schetu + Skidka 8% Promokod: MAMA Dostavka tsvetov po RF www.flor2u.ru 8(800)555-34-92*» посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> заявителя <...>, ненадлежащими, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Флора» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27.06.2019.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>