ООО «ВсемРеклама»

644007, г. Омск, ул. Герцена, д. 58, оф. 505

ООО «Пиджин Телеком»

123098, г. Москва, ул. Живописная,

д. 56, кв. 37

ООО «Медиа Технолоджи»

192281, г. Санкт-Петербург,

пр. Дунайский, д. 33, литер А, пом.

1-Н

192102, г. Санкт-Петербург,

ул. Бухарестская,д 8, оф. 450

192102, г. Санкт-Петербург,

Волковский пр., д 32

Исх. № 10124/04-01 от 13.09.2018

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/60-18

«07» сентября 2018 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В.,

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/60-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством рассылки смс-сообщений без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

УСТАНОВИЛА:

ООО «ВсемРеклама», ООО «Пиджин Телеком», ООО «Медиа Технолоджи», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела, в назначенное время представителей на участие в рассмотрении дела не направили.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей ООО «ВсемРеклама», ООО «Пиджин Телеком», ООО «Медиа Технолоджи».

В Ярославское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 8720 от 29.05.2018 г.) о распространении рекламы посредством рассылки смс-сообщений без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»), содержащей запрет на распространение рекламы посредством телефонной связи без предварительного согласия на получение рекламы.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

25 мая 2018 г. в 09 часов 01 минут с номера +7 954-035-78-34 через смс-центр +7 954-990-34-44 на номер <...> поступило смс-сообщение следующего содержания: «DERI&MOD обувь: Началась большая распродажа -50%! Не пропусти!». Данный факт подтверждается приложенным к обращению скриншотом смс-сообщения, а также представленной оператором сотовой связи заявителя — ПАО «МегаФон» детализацией оказанных услуг за 25.05.2018 г. по номеру заявителя.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация обладает всеми вышеперечисленными признаками рекламы и, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 18 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.

В качестве доказательства наличия согласия заявителя на получением рекламы лицами, участвующими в смс-рассылке (ООО «ВсемРеклама» и ООО «Пиджин Телеком») представлена анкета на бланке компании «DERI&MOD» от 26.05.2016 г.,

заполненная от имени заявителя. В тексте данной анкеты содержится согласие абонента на получение информации от Компании DERI&MOD. Вместе с тем, сам заявитель в своих пояснениях (вх. № 10579 от 17.07.2018 г.) указывает, что никогда не являлся клиентом магазина «Deri$Mod» и отрицает факт заполнения данной анкеты. Содержащаяся в анкете подпись явно не соответствует подписи заявителя. ООО «Дери-Мод», осуществляющее деятельность под рекламируемым брендом «DERI&MOD», факт заполнения данной анкеты заявителем не подтвердило.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что представленная анкета не может считаться надлежащим доказательством наличия согласия заявителя на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 несет рекламораспространитель.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации оператором телефонного номера +7 954-035-78-34, с которого осуществлялась рассылка смс-сообщений, является АО «ГлобалТел».

В ответ на запрос Ярославского УФАС России АО «ГлобалТел» сообщило (вх.№ 9150 от 09.06.2018 г.), что абонентский номер <...> -035-78-34 зарегистрирован на абонента ООО «Всем Реклама».

ООО «Всем реклама» представлены документы (вх. № 9408 от 18.06.2018 г.), на основании которых установлено следующее.

Между ООО «Всем Реклама» (Исполнитель) и ООО «Пиджин Телеком» (Заказчик) заключен договор оказания услуг № 2017/26 от 27.09.2017 г. В рамках указанного договора Исполнитель предоставляет заказчику услуги в рамках пункта 2.1.2 договора, а именно, услуги доступа к Сервису lk.pigeon-telekom.ru для интеграции сервисов Заказчика для отправки и приема сообщений через API.

ООО «Пиджин Телеком» (Исполнитель) заключило аналогичный договор оказания услуг № 003/ПТ-16 с ООО «Медиа Технолоджи» (Заказчик). На основании пункта 3.2.3 договора на Заказчика возложена обязанность получить предварительное письменное согласие от абонентов, на абонентский номер которых будет производиться отправка сообщений с информацией Заказчика/клиентов Заказчика.

В соответствии с пунктом 5.9. указанного договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) сообщений, отправляемых в рамках пункта 2.1.2 договора, начиная с момента подготовки текста сообщений, его редактирования и заканчивая отправкой сообщений абонентам. Всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации и договором за ненадлежащее или незаконное распространение сообщений, отправленных с комплекса заказчика, их содержание и присваиваемый адрес отправителя в полном объеме несет Заказчик.

На основании изложенного непосредственным отправителем смс-сообщения «DERI&MOD обувь: Началась большая распродажа -50%! Не пропусти!», поступившего 25 мая 2018 г. в 09 часов 01 минут с номера +7 954-035-78-34 через

смс-центр +7 954-990-34-44 на номер <...>, является ООО «Медиа Технолоджи».

ООО «Всем Реклама» и ООО «Пиджин Телеком» создали лишь техническую возможность для отправки (распространения) указанного сообщения посредством предоставления доступа к сервису и аппаратно-программному обеспечению.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медиа Технолоджи». ООО «Медиа Технолоджи» допущено распространение рекламы с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «DERI&MOD обувь: Началась большая распродажа -50%! Не пропусти!», поступившую 25 мая 2018 г. в 09 часов 01 минут с номера +7 954-035-78-34 через смс-центр +7 954-990-34-44 на номер +<...> в виде смс-сообщений, поскольку нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Выдать ООО «Медиа Технолоджи» (ОГРН 1127847510097, ИНН 7816547697, место нахождения: 192281, г. Санкт-Петербург, пр. Дунайский, д. 33, литер А, пом. 1-Н) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «12» сентября 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии _____А.В. Семенюк

ООО «Медиа Технолоджи»

192281, г. Санкт-Петербург,

пр. Дунайский, д. 33, литер А, пом.

1-Н

192102, г. Санкт-Петербург,

ул. Бухарестская,д 8, оф. 450

192102, г. Санкт-Петербург,

Волковский пр., д 32

Исх. № 10125/04-01 от 13.09.2018

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/60-18

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«07» сентября 2018 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В.,

члены Комиссии:начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «04» октября 2017 года по делу № 04-01/18-17 о признании ненадлежащей рекламы: «DERI&MOD обувь: Началась большая распродажа -50%! Не пропусти!», поступившую 25 мая 2018 г. в 09 часов 01 минут с номера +7 954-035-78-34 через смс-центр +7 954-990-34-44 на номер <...> в виде смс-сообщений, поскольку нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Медиа Технолоджи» (ОГРН 1127847510097, ИНН 7816547697, место нахождения: 192281, г. Санкт-Петербург, пр. Дунайский, д. 33, литер А, пом. 1-Н) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством рассылки смс-сообщений на номер <...>

без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы.

ООО «Медиа Технолоджи» представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «12» октября 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии _____ Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии_____ _____А.В. Семенюк