

ООО «Гиперглобус»

142703, Московская обл., Ленинский район, г. Видное, ул. Школьная, д. 84А

125493, г. Москва, а/я 333

<...>

Исх. № 5106/04-01 от 07.05.2018

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/25-18

«24» апреля 2018 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Гудкевич Е.В.,

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

рассмотрев дело № 04-01/25-18 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 «Гиперглобус», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, и заявитель <...> надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела, в назначенное время не явились, представителей на участие в рассмотрении дела не направили. ООО «Гиперглобус» заявлено ходатайство (вх. № 6088 от 16.04.2018 г.) о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества.

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 заявителя и представителя ООО «Гиперглобус».

В Ярославское УФАС России поступили обращения <...> (вх. № 1562 от 13.02.2018 г., № 1747 от 15.02.2018 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.

ООО «Гиперглобус» с вменяемым нарушением не согласно. Общество в письменных пояснениях (вх. № 2638 от 12.03.2018 г., № 6088 от 16.04.2018 г.) указало следующее. Основанием для распространения рассматриваемых смс-сообщений по сетям электросвязи на абонентский номер заявителя в данном случае является предварительное согласие абонента, выраженное при заполнении анкеты на участие в розыгрыше призов. Данная анкета была заполнена заявителем в период проведения розыгрыша, а именно в период с 31.08.2016 г. по 20.11.2016 г. Заявитель не обращался к ООО «Гиперглобус» с требованием об отзыве своего согласия на получение рекламы. Общество дополнительно сообщает, что с 20.02.2018 г. рассылка смс-сообщений на абонентский номер заявителя прекращена.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

08 февраля 2018 г. в 13 часов 17 минут и 15 февраля 2018 г. в 14 часов 53 минуты с номера с буквенным обозначением «GLOBUS» через смс-центр +7 921-960-00-01 на номер <...> поступили смс-сообщение следующего содержания:

- «Акция в Глобус! Скидка 30% на ВСЕ плюшевые игрушки! Только до 13.02»;

- «К праздничному столу! Икра лососевая «Находка», 140г-389,99 до 20.02! Каталог: globus.ru/».

Факт получения указанного смс-сообщения подтверждается представленным заявителем принт-скрином смс-сообщений, а также представленной ПАО «МегаФон» детализацией соединений по абонентскому номеру <...> за 08.02.2018 г. и 15.02.2018 г. (вх. № 5217, 5218 от 28.03.2018 г.).

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. Объектом рекламирования является магазин «Глобус» и реализуемая в магазине продукция.

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.

Комиссия не принимает в качестве надлежащего доказательства наличия согласия абонента на получение рекламы представленную ООО «Гиперглобус» анкету от имени заявителя по следующим основаниям.

В своем письме (вх. № 5097 от 26.03.2018 г.) заявитель отрицает факт заполнения

данной анкеты и указывает, что почерк, которым заполнена анкета, и содержащаяся в анкете подпись ему не принадлежат. Комиссией установлено, что подпись, содержащаяся в анкете, явно не соответствует подписи в паспорте заявителя, а также представленному заявителем образцу своей подписи.

Иных доказательств наличия согласия заявителя на получение рекламы, в том числе путем подписания спорной анкеты, ООО «Гиперглобус» не представлено.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемое сообщение получено абонентом без его согласия на получение рекламы, что не соответствует требованиям 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.

Пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламораспространителя как лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации оператором смс-центра +7 921-960-00-01, через который осуществлялась рассылка смс-сообщений, является ПАО «Мегафон».

В ответ на запрос Ярославского УФАС России ПАО «Мегафон» сообщило (вх.№ 2592, 2593 от 07.03.2018 г.), что направление рассматриваемых смс-сообщений осуществляло ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в рамках заключенного договора № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016 от 01.07.2016 г.

Из ответа ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (вх.№ 3035 от 20.03..2018 г.) следует, что между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен партнерский договор № ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017 г., в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» предоставило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» техническую возможность для рассылки смс-сообщений.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» представлены письменные пояснения (вх. № 5031 от 23.03.2018 г.) и договор № ДТ-К/024277 от 01.09.2015 г., из которых следует, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставило ООО «Гиперглобус» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Rlatform».

Таким образом, отправителем рассматриваемых сообщений и, следовательно, рекламораспространителем, является ООО «Гиперглобус». При этом ПАО «Мегафон», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» обеспечили ООО «Гиперглобус» техническую возможность рассылки смс-сообщений.

В связи тем, что смс-рассылка на абонентский номер заявителя без его согласия прекращена ООО «Гиперглобус» с 20.02.2018 г., Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи обществу предписания о прекращении нарушении законодательства 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 «Акция в Глобус! Скидка 30% на ВСЕ плюшевые игрушки! Только до 13.02», поступившую 08 февраля 2018 г. в 13 часов 17 минут, и рекламу «К праздничному столу! Икра лососевая «Находка», 140г-389,99 до 20.02! Каталог: globus.ru/», поступившую 15 февраля 2018 г. в 14 часов 53 минуты с номера с буквенным обозначением «GLOBUS» через смс-центр +7 921-960-00-01 на номер <...> в виде смс-сообщений, поскольку нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Гиперглобус» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

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 «04» мая 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 _____ С.Д. Солодяшкина

_____ А.В. Семенюк