

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

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

«...» - члена Комиссии, ведущего специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» - члена Комиссии, специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсуствии:

заявителя – «...», доказательства надлежащего извещения в материалах дела не представлены;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь», надлежащим образом уведомленного о дате и месте рассмотрения дела,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – представителя ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» «...» (доверенность №01 от 21.12.2018),

рассмотрев дело №07-17-40/2018, возбужденное в отношении ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» по признакам нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона Российской Федерации от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выраженных в распространении рекламы посредством смс-сообщений «Обменяй видеодомофон на новый-скидка до 50%. Спец.цена на камеры 676-888» на номер телефона заявителя «...» от абонента с буквенным обозначением CYFRAL-serv,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило заявление (вх. №6997 от 19.09.2018г.) гр. «...» о распространении 19.09.2018 г. в 12 часов 44 минут смс – рекламы «Обменяй видеодомофон на новый-скидка до 50%. Спец.цена на камеры 676-888» на номер телефона заявителя «...» от абонента с буквенным обозначением CYFRAL-serv.

«...» указывает, что не давал своего предварительного согласия на получение рассматриваемой рекламы, которая распространялась при помощи средств телефонной связи, а именно смс рассылки (сообщения).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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 продвижения на рынок.

Оренбургским УФАС России установлено, что информация «Обменяй видеодомофон на новый-скидка до 50%. Спец.цена на камеры 676-888» подпадает под понятие рекламы в соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о рекламе. Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на вышеуказанную рекламную информацию, направляемую посредством смс-сообщений.

В соответствии с частью 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Оренбургским УФАС России в рамках рассматриваемого обращения «...» был направлен запрос в адрес ПАО «ВымпелКом», на что получен письменный ответ, согласно которому абонентский номер с буквенным обозначением CYFRAL-serv закреплен за юридическим лицом – ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» (ИНН 7811404769, юридический адрес: 192012, г. Санкт - Петербург, проспект Обуховской обороны, д.271, лит А, офис 1001).

На основании чего дело 07-17-40/2018 было возбуждено определением о возбуждении дела (исх.№10488 от 12.10.2018) и назначено к рассмотрению на 06.11.2018 на 09 часов 30 минут. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе привлечено ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь».

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» (вх.№8419 от 07.11.2018) смс-сообщение было направлено от имени отправителя «CyfralGroupPov», зарегистрированного на ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» в рамках исполнения договора оказания услуг №6267/16-АК8 от 08.08.2016 г., заключенного между ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» (исполнитель) и ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» (заказчик) (далее – Договор).

Пунктом 3.2.3 Договора установлено, что в обязательном порядке получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений, согласие на получение таких SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений, по форме, которая может быть предъявлена оператору связи в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности получения SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений Абонентом.

Комиссией Оренбургского УФАС России было определено рассмотрение дела №07-17-40/2018 отложить и назначить к рассмотрению на 18.12.2018 на 10 часов 00 минут, в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела №07-17-40/2018 ООО «Цифрал-Сервис-Саранск», в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе. У ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» были запрошены документы и письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

Однако запрашиваемые документы и письменные пояснения от ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» в антимонопольный орган не поступили. В связи с чем, рассмотрение дела №07-17-40/2018 было повторно отложено и назначено к рассмотрению на 11.01.2019 на 10 часов 00 минут.

В соответствии с письменными пояснениями (вх.№10163 от 29.12.2018) ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» считает, что направленное смс-сообщение не является рекламой ввиду следующего.

В пункте 5.4 Договора подряда №1811СВ на выполнение работ по монтажу, установке, подключению системы видеонаблюдения от 06.06.2016 года, заключенного между «...» и ООО «Сервис-Центр-Цифрал», указано, что подписанием данного договора заказчик дает свое согласие на получение, обработку и хранение исполнителем его персональных данных.

Представитель ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» поясняет, что общество получило согласие на отправку смс-рекламы от «...» в виде указанного Договора.

Согласно письменным пояснениям между ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» и ООО «Сервис-Центр-Цифрал» заключен агентский договор, в рамках которого данное смс-сообщение было направлено в адрес «...».

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» не получено от «...» согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласие на получение, обработку и хранение персональных данных «...» свидетельствует о получении согласия на обработку персональных данных, но не о получения согласия на распространение рекламы.

На основании вышеизложенного, Оренбургское УФАС России приходит к выводу, что отправленная рекламная информация на номер телефона «...» от абонента с буквенным обозначением CYFRAL-serv нарушает ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Согласно представленным в материалы дела документам ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» рассылка смс-сообщений в адрес «...» прекращена.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (часть 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Материалами дела №07-17-40/2018 установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» (ИНН 1326199520, ОГРН 1061326025210, юридический адрес: 430016, республика Мордовия, г. Саранск, ул. Терешковой, д.7, корпус А, офис 203).

Таким образом, в действиях ООО «Цифрал-Сервис-Саранск» допущены нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что в действиях ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» отсутствуют нарушения законодательства о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 года,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Цифрал-Сервис-Саранск», распространяемую посредством смс-сообщений на номер телефона «..» от абонента с буквенным обозначением SYFRAL-serv, ненадлежащей, поскольку нарушает требования, установленные частью 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела № 07-17-40/2018 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»