

О признании рекламы ненадлежащей

ООО «Севен-Технолоджи»

ООО «Инновационные технологии»

ООО «ДиСиАй Проджектс»

Кириллову

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/18-1824/2020

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 01 декабря 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме 04 декабря 2020 года.

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

<...> - председатель Комиссии,

<...>- член Комиссии, ;

<...>- член Комиссии, ,

рассмотрев дело №052/05/18-1824/2020, возбужденное по обращению потребителя рекламы <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Севен-Технолоджи» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>) с привлечением к участию в рассмотрении дела Общество с ограниченной ответственностью «Инновационные Технологии» и Общество с ограниченной ответственностью «ДиСиАй Проджектс» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»), в отсутствие сторон, уведомленных о времени и месте настоящего дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы <...> (вх. №16180-ЭП/20 от 07.07.2020) по поводу распространения на его телефонный номер рекламы без получения предварительного согласия абонента.

В связи с тем, что при распространении рекламного сообщения усматриваются признаки нарушения требований рекламного законодательства Российской Федерации, Нижегородское УФАС России 04.09.2020 вынесло Определение №052/05/18-1824/2020 о возбуждении дела по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Севен-Технолоджи».

17.11.2020 (исх. № ОШ/18680/20) к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе» привлечено ООО «ДиСиАй Проджектс».

О дате, времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом, о чем имеется документальное подтверждение в материалах настоящего дела.

Изучив материалы дела, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

05.07.2020 в 13:36 на телефонный номер заявителя: +<...> поступило смс-сообщение с буквенного номера «dymzavod» следующего содержания:

«Добрый день! Летняя веранда Дымзавода с видом на Moscow city уже открыта и ждет вас! 89262576304 / 89267653865 Пр.Кутузовский д12 стр1».

Факт поступления вышеуказанного звонка подтверждается скриншотом, представленным заявителем, а также детализацией входящих смс-сообщений, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. №20964/20 от 31.08.2020).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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 продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» – объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – ресторану - кальянной «Дымзавод».

Таким образом, рассматриваемое рекламное сообщение отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

По утверждению заявителя, предварительное согласие на получение рекламных сообщений он не давал.

Надлежащего согласия физического лица в материалы настоящего дела сторонами не представлено.

В связи с тем, что распространение рекламы осуществлялось без предварительного согласия абонента, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что распространение рекламы на телефонный номер +<...> противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным ООО «Т2 Мобайл» (вх. №20964/20 от 31.08.2020), буквенный номер <...> «dumzavod», с которого направлено смс-сообщение, выделен Обществу с ограниченной ответственностью «Севен Технолоджи» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>).

По информации, представленной ООО «Севен Технолоджи» (вх. №24073/20 от 05.10.2020), смс-рассылка осуществлена через технические и программные средства по заказу ООО «Инновационные технологии» в рамках исполнения Договора №<...>.

В соответствии с условиями договора, технологически Заказчик подключен к платформе ООО «Севен Технолоджи» через протокол SMPP.3.4, который пересылает смс-сообщения, сформированные Заказчиком по указанным Заказчиком в своих аппаратно-программных комплексах номерам. Рассылка всех смс-сообщений инициируется Заказчиком, ООО «Севен Технолоджи» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки смс-сообщений, и выполняет исключительно технологическую функцию, а именно,

предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам.

В связи с этим Определением от 09.10.2020 (исх. №ОШ/16288/20) к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, привлечено ООО «Инновационные Технологии».

02.11.2020 (вх. №26978-ЭП/20) в адрес Нижегородского УФАС России от ООО «Информационные технологии» поступили следующие документы: договор о предоставлении услуг №<...>; анкета клиента от 20.06.2020, подписанная <...>.; заявление <...>. От 23.10.2020.

17.11.2020 в ходе рассмотрения дела представитель ООО «Инновационные технологии» сообщил, что документы, представленные ранее в Нижегородское УФАС России, получены от ООО «ДиСиАй Проджектс». Кроме того, по утверждению ООО «Инновационные технологии», рассылка осуществлялась ООО «ДиСиАй Проджектс» (ИНН <...>; ОГРН <...>) на основании договора о предоставлении услуг №<...>.

Согласно условиям Договора №<...>, ООО «Инновационные технологии» (Исполнитель) предоставляет за плату ООО «ДиСиАй Проджектс» (Заказчик) доступ к сервису для самостоятельного осуществления Заказчиком отправок созданных, сформированных и изготовленных Заказчиком смс, ммс-сообщений на мобильные терминалы абонентов через операторов в течение определенного периода, в определенном объеме в соответствии с действующими Тарифами Исполнителя и условиями предоставления услуг, а Заказчик оплачивает такие услуги.

Также, Исполнитель предоставляет Заказчику программное обеспечение, позволяющее самостоятельно формировать и отправлять ммс, смс-сообщения, загружать телефонные номера Абонентов, формировать статистику отправок и доставок ммс, смс-сообщений.

В связи с этим, надлежащим ответчиком по делу – рекламораспространителем является ООО «ДиСиАй Проджектс» (<...>).

Имеющаяся в материалах дела анкета <...> не является надлежащим согласием на получение рекламы, поскольку не позволяет однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил данную анкету (подпись <...> в анкете клиента не совпадает с подписью в Договоре об оказании услуг связи, заключенным с ООО «Т2 Мобайл»).

Таким образом, реклама, распространенная ООО «ДиСиАй Проджектс» 05.07.2020 в 13:36 на абонентский номер +<...>, в отсутствие согласия <...> на получение рекламы, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ

О рекламе».

Ввиду отсутствия доказательств того, что нарушение прекращено, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдать ООО «ДиСиАй Проджектс» предписание о прекращении выявленного нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «ДиСиАй Проджектс» на абонентский номер +<...>, без предварительного согласия абонента, поскольку это противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ДиСиАй Проджектс» предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>



Идентификатор