

Общество с ограниченной ответственностью

119619, г. Москва, ул. Производственная,

д. 2, 2 этаж, помещение III, комната 17

E-mail: fitness-cccp@mail.ru

Для сведения:

Гражданину

E-mail: nilarium@gmail.com

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 006/05/18-3/2021 по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

«11» января 2021 г.

г. Назрань

Председатель Комиссии по рассмотрению дел по признакам нарушения
Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" (далее – Закон о

рекламе), руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее - Ингушское УФАС России, Управление), рассмотрев материалы дела по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе юридическим лицом - обществом с ограниченной ответственностью (ИНН: 9729052878, ОГРН: 1177746073493; юридический адрес: 119619, г. Москва, ул. Производственная, д. 2, 2 этаж, помещение III, комната 17)

УСТАНОВИЛ:

В Ингушское УФАС России от ФАС России по электронной почте поступило заявление (вх. от 27.10.2020 № 3956-ЭП) от гражданина (далее – гр.) по признакам нарушения Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр. следует, что 19.10.2020 г. в 16 часов 39 минут на его мобильный телефон (номер <...>) с буквенного идентификатора FitnessСССР поступило SMS-сообщение следующего содержания: **«ТВОЙ IPHONE12+ПРЕМИУМ ТЕХНИКА ПРИ ПОКУПКЕ КАРТЫ до 24.ЗВОНИ 84951276210».**

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что реклама – это 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 силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, вышеуказанное SMS - сообщение (реклама): **«ТВОЙ IPHONE12+ПРЕМИУМ ТЕХНИКА ПРИ ПОКУПКЕ КАРТЫ до 24.ЗВОНИ 84951276210»** является рекламой, так как оно не персонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В целях установления надлежащего лица и привлечения его в качестве рекламодателя вышеуказанного SMS-сообщения (рекламы), который в силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 вышеуказанного законодательства, Ингушским УФАС России в адрес публичного акционерного общества г. Москва (ИНН: 7812014560, ОГРН: 1027809169585; 127006, г. Москва, Оружейный переулок, д. 41, далее – ПАО, Оператор) был направлен запрос (исх. от 29.10.2020 № 7155-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. на получение вышеуказанной нежелательной рекламы с буквенного идентификатора FitnessСССР, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. +79266229184 через SMS-центр +79262000331, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 без его предварительного согласия.

В своем ответе (исх. от 05.11.2020 № 00349/20, вх. Управления от 05.11.2020 № 4083-ЭП) ПАО сообщает, что отправка вышеуказанного не желательного SMS-сообщения на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 осуществлена обществом с ограниченной ответственностью (ИНН: 7713556058, ОГРН: 1057747083767; 127006, г. Москва, Оружейный переулок, д. 41, офис 157, далее – ООО, Партнер).

В соответствии с Договором № РМИ-МГФ 01022020 от 01.02.2020 года (далее – Договор) Оператор оказывает Партнеру услуги по размещению посредством каналов коммуникации рекламно-информационных материалов Партнера (Клиента Партнера) среди абонентов, а также по предоставлению доступа к интерфейсу и поддержке функционирования интерфейса.

Также ООО сообщает, что 19.10.2020 года в 16 часов 39 минут оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер <...> SMS-

сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение FitnessCCCP, выделенное ООО. Отправка данного SMS-сообщения было осуществлено по Базе Абонентов Партнера.

Ингушским УФАС России в адрес ООО был направлен запрос (исх. от 10.11.2020 № 7317-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. на получение вышеуказанной нежелательной рекламы с буквенного идентификатора FitnessCCCP, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. +79266229184 через SMS-центр +79262000331, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 без его предварительного согласия.

Согласно ответу ООО «МегаЛабс» (вх. от 30.11.2020 № 4401-ЭП) следует, что рассылка вышеуказанного SMS-сообщения рекламного характера на абонентский номер гр. +79266229184 осуществлялась обществом с ограниченной ответственностью (ИНН: 7703673690, ОГРН: 5087746020720; 109544, г. Москва, бульвар Энтузиастов, д. 2, эт/ком 21/1) по Договору № ДМИ-ИНФОБИП-01072016 от 01.07.2016 года (далее – Договор) (копия Договора представлена в Управление).

Ингушским УФАС России в адрес ООО был направлен запрос (исх. от 02.12.2020 № 7629-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. на получение вышеуказанной нежелательной рекламы с буквенного идентификатора FitnessCCCP, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. +79266229184 через SMS-центр +79262000331, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 без его предварительного согласия.

В своем ответе (вх. от 18.12.2020 № 4745-ЭП) ООО сообщает, что направление вышеуказанного SMS-сообщения рекламного характера на абонентский номер гр. +79266229184 было произведено в рамках Договора оказания услуг № 01092018-747 от 01.09.2018 года (далее – Договор) (копия Договора представлена в Управление) заключенного между ООО и обществом с ограниченной ответственностью (ИНН: 6316145067, ОГРН: 1096316004674; юридический адрес: 123007, г. Москва, Хорошёвское шоссе, д. 32 «а», подъезд 9, этаж 4, офис 415-1, далее – ООО «Севен Технолоджи»). При этом, в соответствии с условиями заключенного Договора (п.п. 3.2.3., 3.2.4., 3.2.7., 3.2.9.) вся ответственность за наличие предварительного согласия получателя сообщения на получения любого рода сообщений, предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, возлагается на ООО.

Ингушским УФАС России в адрес ООО был направлен запрос (исх. от 22.12.2020 № 7897-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. на получение вышеуказанной нежелательной рекламы с буквенного идентификатора FitnessСССР, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. +79266229184 через SMS-центр +79262000331, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 без его предварительного согласия.

Согласно ответу ООО (вх. от 23.12.2020 № 4805-ЭП) следует, что рассылка вышеуказанного SMS-сообщения рекламного характера на абонентский номер гр. +79266229184 была осуществлена по заказу общества с ограниченной ответственностью «Инновационные технологии» (ИНН: 7722397559, ОГРН: 1177746441840; юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Малая Семёновская, д.9, строение 8, помещение II, этаж 1, комната 30, e-mail: support@easy-sms.ru, i.kadyrmaev@easy-sms.ru, далее – ООО «Инновационные технологии», Заказчик) в рамках исполнения Договора № А300835 от «22» августа 2018 года (далее – Договор) (копия Договора представлена в Управление) заключенного между ООО «Севен Технолоджи» и ООО «Инновационные технологии». В соответствии с условиями Договора, Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС-сообщений или их отправителя), при этом ответственность за содержание СМС-сообщений в любом случае несет Заказчик (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 Договора). Согласно пункту 3.2.1 Договора, Заказчик самостоятельно выбирает Имена отправителя для проведения СМС-рассылок абонентам.

Ингушским УФАС России в адрес ООО «Инновационные технологии» был направлен запрос (исх. от 25.12.2020 № 7973-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. на получение вышеуказанной нежелательной рекламы с буквенного идентификатора FitnessСССР, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения рекламного характера на мобильный номер гр. +79266229184 через SMS-центр +79262000331, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер абонента - гр. +79266229184 без его предварительного согласия.

В своем ответе (вх. от 28.12.2020 № 4857-ЭП) ООО «Инновационные технологии» сообщает, что отправка вышеуказанного не желательного SMS-сообщения рекламного характера на абонентский номер гр. +79266229184

осуществлялась контрагентом ООО «Инновационные технологии», индивидуальным предпринимателем по Договору о предоставлении услуг № ИН-015/0106/19 от «21» июня 2019 года (далее – Договор) (копия Договора представлена в Управление). В соответствии с пунктом 3.2.5. Договора, «Инновационные технологии» направило запрос в адрес с требованием провести проверку по факту отправки вышеуказанного SMS-сообщения и предоставить подтверждение наличия согласия гр. на получение сообщения на номер <...> . В ответ ИП сообщил, что рассылка данного SMS-сообщения на абонентский номер гр. +79266229184 производилась обществом с ограниченной ответственностью «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО» (ИНН: 9729052878, ОГРН: 1177746073493; юридический адрес: 119619, г. Москва, ул. Производственная, д. 2, 2 этаж, помещение III, комната 17, далее – ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО», Клиент) являющемся Клиентом ИП в рамках Договора № А-015-12/19 от «1» августа 2019 года (далее – Договор № А-015-12/19). Также ИП сообщил, что в соответствии с условиями Договора № А-015-12/19, рассылка СМС-сообщений производится непосредственно Клиентом самостоятельно. Дополнительно ИП предоставил скан-копию согласия гр. на сбор, хранение, обработку и использование персональных данных, а также скан-копию Клиентского договора № 10348 от 24.01.2019 года (далее – Клиентский договор).

Однако скан-копия согласия гр. на сбор, хранение, обработку и использование персональных данных не соответствует требованиям Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», часть 1 статьи 44.1 которого гласит, что рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что это согласие было получено.

Кроме того, согласно разъяснению ФАС России от 25.09.2017 № АК/65823/17 согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного выше требования).

Касательно Клиентского договора установлено, что срок действия абонеента, предметом которого и является данный договор – с 19.09.2018 года по 19.09.2019 года. Вместе с тем, согласно заявлению гр. следует, что SMS-сообщение рекламного характера поступило на его мобильный телефон 19.10.2020 г. в 16 часов 39 минут, то есть спустя год после окончания действия

Клиентского договора.

В виду изложенного, отправителем (распространителем) нежелательного SMS-сообщения (рекламы): «**ТВОЙ iPhone12+ПРЕМИУМ ТЕХНИКА ПРИ ПОКУПКЕ КАРТЫ до 24.ЗВОНИ 84951276210**» на абонентский номер гр. +79266229184 без получения его предварительного согласия, является ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО».

Таким образом, Ингушское УФАС России считает юридическое лицо - ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО» надлежащим лицом для привлечения к рассмотрению дела по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 006/05/18-3/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать стороной, участвующей в деле:

Юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО», в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 законодательства о рекламе.
3. Гражданина - привлечь к участию в рассмотрении дела № 006/05/18-3/2021 в качестве заявителя.
4. Назначить дело № 006/05/18-3/2021 к рассмотрению на **«9» февраля 2021 года в 15 часов 30 минут** по адресу: г. Назрань, ул. Победы, 3, корпус «С», второй этаж (здание Ж/Д вокзала).
5. Юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «СПОРТ СООРУЖЕНИЕ СОЛНЦЕВО» в соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о рекламе, в срок до **08.02.2021 года** представить следующие документы и материалы: письменное мотивированное обоснование, со ссылкой на конкретные акты и постановления правомерности распространения нежелательного рекламного звонка (рекламы) содержащего признаки нарушения пункта 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Информацию необходимо предварительно направить на электронный адрес Ингушского УФАС России: fo06@fas.gov.ru или по факсу: 8(8732)22-87-28, с последующим почтовым досылком.

Руководитель