

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

ООО «ДиСиАй Проджектс»

196084, г. Санкт-Петербург,

Московский пр-т, д. 79А, лит. А,

оф. 604

ООО «Дери-Мод»

115114, г. Москва, Дербеневская наб.,

д. 11, корп. А2, этаж. 2, пом. 77, оф. 225

Исх. № 597/04-01 от 25.01.2019

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/60-18

«14» января 2019 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», ООО «ДиСиАй Проджектс», ООО «Дери-Мод» 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», ООО «ДиСиАй Проджектс», ООО «Дери-Мод» .

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 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 ФЗ «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 получение рекламы лицами, участвующими в смс-рассылке 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 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. 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 5.8. 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.

ООО «Пиджин Телеком» (Исполнитель) заключило аналогичный договор оказания услуг № 003/ПТ-16 с ООО «Медиа Технолоджи» (Заказчик).

ООО «Медиа Технолоджи» представлен договор (вх. № 13828 от 19.09.2018) № 011017/004 от 01.10.2017, заключенный с ООО «ДиСиАй Продакшнс». В соответствии

с разделом 2 указанного договора предметом договора является предоставление Заказчику (ООО «ДиСиАй Проджектс») следующих услуг:

- обеспечение доступа к Системе, позволяющей формирование, доставку и подтверждение о доставке sms-сообщений в течение определенного периода;
- обеспечение доступа к Системе в целях осуществления Заказчиком (ООО «ДиСиАй Проджектс») от своего имени реализации, позволяющей клиентам Заказчика самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг.

При этом под Системой понимается комплекс программных средств, позволяющих Заказчику регистрироваться и использовать Клиентский или Партнерский личный кабинет в целях подключения и/или оказания услуг в рамках настоящего договора.

ООО «ДиСиАй Проджектс» в письменных пояснениях (вх. № 15414 от 06.11.2018) союзило, что рассылка рассматриваемой рекламы производилась из учетной записи esresep2505 партнера ООО «ДиСиАй Проджектс» - ООО «Авиатор». ООО «ДиСиАй Проджектс» представлен заключенный между ООО «ДиСиАй Проджектс»(Исполнитель) и ООО «Авиатор» (Заказчик) договор № 20170701-3-П-dci от 01.07.2017, в соответствии с которым исполнитель за плату предоставляет заказчику услуги по доступу к Системе для формирования и отправки sms-сообщений на мобильные терминалы абонентов, приема sms-сообщений с мобильных терминалов абонентов. При этом под Системой понимается комплекс программно-аппаратных средств, подключенный к операторам и позволяющий Заказчику пользоваться услугами по отправке/приему sms-сообщений, предусмотренным настоящим договором.

ООО «Авиатор» в письменных пояснениях (вх. № 14986 от 23.10.2018, № 13894 от 13.12.2018) указало, что рассылку на номер заявителя произвело ООО «Дери-Мод», являющееся контрагентом ООО «Авиатор» на основании договора № 4133-А16 от 30.05.2018, через web-интерфейс сайта iqsms.ru, используя выделенный ему логин esresep2505. В соответствии с условиями заключенного между сторонами договора ООО «Авиатор» оказывает за плату ООО «Дери-Мод» услуги по обеспечению доступа к программному web-приложению, расположенному по адресу <http://web.iqsms.ru>, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке sms-сообщений в течение определенного периода. В соответствии с пунктом 3.2.2 договора ООО «Дери-Мод» обязан в обязательном порядке получить от адресата, на телефон которого планируется отправка sms-сообщений с информацией ООО «Дери-Мод», письменное или устное согласие на получение таких сообщений.

Услуги по договору оплачены ООО «Дери-Мод», что подтверждается представленным ООО «Авиатор» платежным поручением № 1173 от 22.05.2018.

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 «Дери-Мод».

ООО «ВсеМ Реклама» и ООО «Пиджин Телеком», ООО «Медиа Технолоджи», ООО «ДиСиАй Проджектс», ООО «Авиатор» создали лишь техническую возможность для отправки (распространения) указанного сообщения посредством предоставления

доступа к сервису и аппаратно-программному обеспечению.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Дери-Мод». ООО «Дери-Мод» допущено к распространению 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 «Дери-Мод» (ОГРН 1137746613531, ИНН 7701365228) 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 «24» января 2019 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 «Дери-Мод»

115114, г. Москва, Дербеневская наб.,

д. 11, корп. А2, этаж. 2, пом. 77, оф. 225

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/60-18

**О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

«14» января 2019 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 «Дери-Мод» (ОГРН 1137746613531, ИНН 7701365228) 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 «Дери-Мод» представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «22» февраля 2019 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