

ООО «Дэни Колл»

ул. Новокузнецкая, д. 67, оф.32/2,

г. Краснодар, 350015

ООО «Девино Телеком»

ул. Юных Ленинцев, д. 83, корп. 4,

оф. 41, г. Москва, 109443

ООО «Форсаж»

ул. Станкевича, д. 2 А, оф. 34,

г. Воронеж, 394018

ООО «ПИР»

ул. Студенческая, д. 33, оф. 2,

г. Воронеж, 394030

ООО «Четыре сезона»

пр-кт Мира, д. 81, пом. XIV, оф. 1 В,

г. Москва, 129085

ООО «Новые технологии обслуживания»

пр-д Вешняковский 1-й, д. 1, стр. 8,

г. Москва, 109456

№ 6052/04-01 от 29.05.2018

«24» мая 2018 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации 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 Солодяшкина С.Д., специалист-эксперт Волкова Л. А.

рассмотрев дело № 04-01/65-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Дэни Колл», ООО «Девино Телеком», ООО «Форсаж», ООО «ПИР», ООО «Четыре сезона», ООО «Новые технологии обслуживания», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также заявитель на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

ООО «Дэни Колл», ООО «Форсаж», ООО «ПИР» представлены ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

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 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 27 октября 2017 г. обращением физического лица установлен факт получения данным лицом рекламных сообщений: «Градус выше – цены НИЖЕ! С 28 по 31.07 ВСЯ мебель Шатура до -60 %!» 28.07.2017 г. в 11.15, «Провожаем лето по-итальянски ярко! До - 60% на ВСЕ! www.shatura.com» 25.08.2017 г., 26.08.2017 г. в 16.05, «Пора ЯРКИХ скидок! До – 60 % на ВСЕ! Только 23-25/09 www.shatura.com» 22.09.2017 г. в 11.05, «ЖУТКО большие скидки на ВСЕ! С пятницы, 13 по 16 окт.! www.shatura.com» 13.10.2017 г. в 11.02, «ХЭЛЛОУИН в салонах Шатура! На все до – 60%! 27-31 окт! www.shatura.com» 27.10.2017 г. в 11.02 в от отправителя «SHATURA» на номер <...> без согласия абонента на их получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без согласия на его получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая

любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам мебельной компании «Шатура», формирование и поддержание интереса к данным товарам и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанных смс-сообщений подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ПАО «Вымпелком» (вх. 13639 от 19.12.2017). Также получение указанных смс-сообщений на номер подтверждается соответствующими скриншотами, предоставленными самим заявителем.

Кроме того, ПАО «Вымпелком» в ответе на запрос Ярославского УФАС России сообщило, что направление рекламного сообщения осуществлялось ООО «Дэни Колл», с которым заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 576974438 от 09.11.2015 г., а также дополнительное соглашение № 1 от 09.11.2015 г. Копия указанного договора представлена. ООО «Дэни Колл» представило в адрес ПАО «Вымпелком» анкету с согласием на получение рекламной рассылки от ООО «Новые технологии обслуживания», а также пояснения от АО «Мебельная компания «Шатура». В пояснениях АО «Мебельная компания «Шатура» указано, что ООО «Новые технологии обслуживания» является официальным дилером АО «Мебельная компания «Шатура», а также имеет разрешение на использование фирменного наименования, коммерческого обозначения, знака обслуживания, товарного знака, доменного имени ШАТУРА/SHATURA.

В соответствии с пунктом 1.1 дополнительного соглашения № 1 от 09.11.2015 г. в рамках услуги «Партнерские смс-сервисы» оператор ПАО «Вымпелком» предоставляет абоненту ООО «Дэни Колл» услуги доступа к программно-

аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами абонента и/или абонентам.

Согласно пунктам 1.3, 4.2 данного дополнительного соглашения при пользовании услугами абонент ООО «Дэни Колл» самостоятельно без участия оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений; абонент ООО «Дэни Колл» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили свое согласие на получение рекламных сообщений.

ООО «Дэни Колл» представило письменные пояснения (вх. № 376 от 16.01.2018), в которых указано, что ООО «Дэни Колл» не является заказчиком и рекламораспространителем данного смс-сообщения. Между ООО «Дэни Колл» и ООО «Девино Телеком» заключен партнерский договор № 104/SMS от 01.11.2016 г., в соответствии с которым ООО «Дэни Колл» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки смс-сообщений. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

В соответствии с пунктом 2.1 договора исполнитель ООО «Дэни Колл» оказывает заказчику ООО «Девино Телеком» услуги путем предоставления доступа к сервису рассылки смс-сообщений исполнителя и обеспечению возможности пользования сервисом исполнителя для самостоятельной отправки заказчиком смс-сообщений абонентам.

Согласно пунктам 3.1.2, 3.1.10, 4.3, 6.3 заказчик ООО «Девино Телеком» обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получать от абонента согласие на получение смс-сообщений; не использовать услуги для распространения спама; заказчик самостоятельно формирует смс-сообщения, инициирует отправку сообщений; по настоящему договору исполнитель ООО «Дэни Колл» предоставляет исключительно техническую возможность для рассылки смс-сообщений.

ООО «Девино Телеком» представило письменные пояснения (вх. № 1435 от 09.02.2018), в которых указано, что рекламораспространителем указанных смс-сообщений является ООО «Инкор Девелопмент», которому принадлежит буквенный идентификатор «SHATURA». ООО «Девино Телеком» предоставляет ООО «Инкор Девелопмент» техническую возможность отправки смс-сообщений на основании договора № ДТ-А/024149 от 01.07.2015 г.

В соответствии с пунктом 2.1 договора исполнитель ООО «Девино Телеком» оказывает услуги заказчику ООО «Инкор Девелопмент» путем предоставления доступа к личному кабинету пользователя, что позволяет заказчику самостоятельно отправлять сообщения.

Согласно пунктам 3.3.3, 9.1 договора заказчик ООО «Инкор Девелопмент» обязан не использовать подключение для рассылки спам-сообщений; стороны признают, что по настоящему договору исполнитель ООО «Девино Телеком» предоставляет исключительно техническую возможность для рассылки сообщений.

ООО «Инкор Девелопмент» представило письменные пояснения (вх. № 2640 от

12.03.2018), в которых указано, что между ООО «Инкор Девелопмент» и ООО «ПИР» был заключен договор комиссии № К-ИД-01/04-2017 от 01.04.2017 г., на основании которого ООО «ПИР» приобретает у ООО «Инкор Девелопмент» трафик и производит рассылку смс-сообщений с использованием буквенного идентификатора – «SHATURA». Копия указанного договора представлена в материалы дела.

Согласно данным выписки из ЕГРЮЛ ООО «Инкор Девелопмент» переименовано в ООО «Форсаж».

В соответствии с пунктом 1.1 договора комиссионер ООО «Инкор Девелопмент» обязуется по поручению комитента ООО «ПИР» за вознаграждение совершать от своего имени, но в интересах и за счет комитента систематические сделки, связанные с приобретением трафика/пакетов сообщений у операторов/агрегаторов/иных организаций в зависимости от потребности комитента.

ООО «ПИР» представило письменные пояснения (вх. № 4059 от 22.03.2018), в которых указано, что данная организация не признает себя рекламодателем, поскольку основным видом деятельности является предоставление услуг третьим лицам (заказчикам) по рассылке смс-сообщений через платформу <http://incoredevelopment.com/> путем обеспечения маршрутизации смс-сообщений конкретному оператору связи. 03.04.2017 г. ООО «ПИР» заключило с ООО «Четыре сезона» договор № П-47, в соответствии с которым за ООО «Четыре сезона» был закреплен буквенный идентификатор «SHATURA». Таким образом, смс-сообщения с указанным буквенным идентификатором рассылались ООО «Четыре сезона». Копия указанного договора представлена в материалы дела.

В соответствии с пунктами 1.1, 2.4.4, 2.4.7 договора исполнитель ООО «ПИР» принимает на себя обязанность оказать заказчику ООО «Четыре сезона» услуги, позволяющие заказчику формировать и отправлять смс-сообщения; заказчик обязан получить предварительное согласие абонента на получение смс-сообщений; не использовать услуги для отправки спама.

Согласно пункту 6.3 договора ответственность за формирование, содержание и отправку сообщений несет заказчик ООО «Четыре сезона». Услуги исполнителя ООО «ПИР» являются технологическими.

ООО «Четыре сезона» представило письменные пояснения (вх. № 5410 от 02.04.2018), в которых указано, что направляется договор между ООО «Четыре сезона» и ООО «Новые технологии обслуживания» № ВН-12/0416 от 29.04.2016 г., соответствующие акты об оплате, копия анкеты абонента с номером .
Согласование текста в договоре не предусмотрено, текст направлялся через электронную почту со списком абонентов.

ООО «Новые технологии обслуживания» представило письменные пояснения (вх. № 7490 от 27.04.2018), в которых указано, что рассматриваемое смс-сообщение направлялось ООО «Новые технологии обслуживания» не собственными средствами, а согласно договору, заключенному с ООО «Четыре сезона», № ВН-12/0416 от 29.04.2016 г. Текст рекламы формировало непосредственно АО «МК «Шатура», предоставляя его с использованием средств связи в текстовом виде. К указанным пояснениям приложена копия договора между ООО «Четыре сезона» и

ООО «Новые технологии обслуживания» № ВН-12/0416 от 29.04.2016 г., соответствующие акты об оплате, копия анкеты абонента с номером . Также представлена анкета с согласием на получение рекламной рассылки от ООО «Новые технологии обслуживания»

В соответствии с пунктами 1.1, 2.1.1 договора № ВН-12/0416 от 29.04.2016 г. исполнитель ООО «Четыре сезона» оказывает на основании данных, предоставленных заказчиком ООО «Новые технологии обслуживания» контент-услугу (предоставление заказчику услуги по доставке абоненту с согласия последнего сообщений); исполнитель ООО «Четыре сезона» обязуется по заявке заказчика ООО «Новые технологии обслуживания» обеспечить информирование клиентов заказчика, предоставивших согласие на получение данного информирования.

Доводы лиц о наличии согласия абонента на получение рассматриваемой рекламы Комиссией не принимаются, поскольку заявитель в ответ на дополнительный запрос Ярославского УФАС России сообщил (вх № 13463 от 14.12.2017), что подпись в анкете, представленной ПАО «Вымпелком», ему не принадлежит. В подтверждение представлена копия страниц паспорта, на которых подпись не является идентичной с подписью в анкете.

Кроме того, при направлении рекламного сообщения посредством использования телефонной связи рекламодателем надлежит проверить телефонный номер <...> на который направляется sms-сообщение.

Какие-либо сомнения распространителя рекламы относительно достоверности и полноты содержащейся в анкете информации не должны приводить к нарушению прав абонента. В рассматриваемом случае отсутствие необходимой проверки не помешало ООО «Четыре сезона» направить sms-сообщение потенциальному получателю, не проверив наличие согласия на его получение. Ненадлежащее отношение к своим публично-правовым обязанностям в части проверки согласия абонента на получение рекламных сообщений влечет для рекламодателя наступление неблагоприятных последствий в виде привлечения к административной ответственности. Такое отношение рекламодателя к своим обязанностям является предпринимательским риском в силу ч. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации. В рассматриваемом случае ООО «Четыре сезона» предпочло направить sms-сообщение и привлечь внимание к рекламируемому товару, не проверив надлежащим образом наличие согласия абонента на получение сообщения рекламного характера.

Таким образом, как следует из материалов дела, ООО «Четыре сезона» принимало непосредственное участие в отправке рассматриваемого sms-сообщения с рекламой.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Четыре сезона»

Следовательно, ООО «Четыре сезона» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Градус выше – цены НИЖЕ! С 28 по 31.07 ВСЯ мебель Шатура до -60 %!» 28.07.2017 г. в 11.15, «Провожаем лето по-итальянски ярко! До - 60% на ВСЕ! www.shatura.com» 25.08.2017 г., 26.08.2017 г. в 16.05, «Пора ЯРКИХ скидок! До – 60 % на ВСЕ! Только 23-25/09 www.shatura.com» 22.09.2017 г. в 11.05, «ЖУТКО большие скидки на ВСЕ! С пятницы, 13 по 16 окт.! www.shatura.com» 13.10.2017 г. в 11.02, «ХЭЛЛОУИН в салонах Шатура! На все до – 60%! 27-31 окт! www.shatura.com» 27.10.2017 г. в 11.02 в от отправителя «SHATURA» на номер без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Четыре сезона» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «25» 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

Л. А. Волкова

ООО «Четыре сезона»

пр-кт Мира, д. 81, пом. XIV, оф. 1 В,

г. Москва, 129085

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/65-17

24 мая 2018 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области 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 Солодяшкина С.Д., специалист-эксперт Волкова Л. А.,

на основании своего решения от «24» мая 2018 г. по делу № 04-01/65-17 о признании ненадлежащей рекламы салонов мебели «Шатура» без согласия абонента на ее получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «Четыре сезона», адрес места нахождения: 129085, г. Москва, пр-кт Мира, д. 81, пом. XIV, оф. 1 В, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений на номер без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Четыре сезона», адрес места нахождения: 129085, г. Москва, пр-кт Мира, д. 81, пом. XIV, оф. 1 В, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 24 июня 2018 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного 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 граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – 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

С.Д. Солодяшкина

Л. А. Волкова