

ИП «...»

адрес

e-mail: «...»

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 21.05.2019 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 31.05.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии – «...» – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

«...» – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и

недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 74 Р/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении посредством смс-сообщения от абонента с буквенным идентификатором «...» на телефонный номер «...» рекламы содержания: *«Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS»*, полученного 08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут без предварительного согласия абонента,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 74 Р/2019 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «...»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. «...» (вх. по эл. почте № 1208 от 11.02.2019 г.) по факту распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер «...» рекламы содержания: *«Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS»*, полученного 08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут с буквенного идентификатора «...» на номер абонента «...» поступило смс-сообщение с рекламой содержания: *«Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS»*.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О

рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Телефонный номер «...» принадлежит гр. «...», что подтверждено договором о предоставлении услуг связи с ООО «Т2 Мобайл».

Гр. «...», являясь абонентом номера «...», не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных ПАО «Мегафон» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что отправка вышеуказанного сообщения осуществлена АО «МегаЛабс» (далее – Партнер), действующего как абонент ПАО «Мегафон». В соответствии с Договором «...» от «...», 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.

08.02.2019 г. оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер «...» СМС-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «...». Отправка указанного СМС-сообщения была осуществлена по Базе Абонентов Партнера.

В свою очередь, по полученной от Партнера информации, указанная рассылка была осуществлена Партнером по заказу ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в рамках заключенного Договора № «...» от «...».

Далее, в результате направления запроса ООО «ДЭНИ КОЛЛ», было установлено, что заказчиком и рекламодателем рассылок сообщений является ООО «СМС-центр» на основании Партнерского договора № «...» от «...».

Из пояснений ООО «СМС-центр» следует, что сообщения с буквенного номера «...» отправлялись в рамках договора № «...» от «...», заключённого между ООО «СМС-центр» (Исполнитель) и ООО «СЗК «Инфосвязь» (Заказчик).

Из документов и материалов, представленных ООО «СЗК «Инфосвязь» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что буквенный идентификатор «...», с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, зарегистрирован за ИП «...» (Абонент) в рамках договора оказания услуг связи с ООО «СЗК «Инфосвязь» (Оператор) № «...» от «...».

В пояснениях (вх. № 3649 от 09.04.2019 г.), представленных ООО «СЗК «Инфосвязь» Краснодарскому УФАС России, указано, что у ИП «...» имеется согласие на получение смс-сообщений, что подтверждено анкетой покупателя «...» «...», в котором был указан контактный номер телефона «...».

Однако, в соответствии с ответом Кавказского филиала ПАО «МегаФон» (вх. по эл. почте № 4003 от 23.04.2019 г.), абонентский номер «...» выделен «...», который не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: «Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS», полученной 08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут с буквенного идентификатора «...» на телефонный номер «...», является И П «...» (адрес).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учётом изложенного, рекламодателем – И П «...» при распространении рекламы содержания: «Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS», полученной 08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут с буквенного идентификатора «...» на телефонный номер «...», нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания: «Скидка 20% в нашем приложении до 10.02.2019! Android, clc.to/iOS», полученную 08.02.2019 г. в 16 часов 15 минут посредством смс-сообщения с буквенного идентификатора «...» на телефонный номер «...» без предварительного согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание не выдавать, поскольку согласно сведениям, представленным ООО «СЗК «Инфосвязь», абонентский номер «...»

внесён в глобальный стоп лист и рассылка от имени отправителя, зарегистрированного на ИП «...», на указанный абонентский номер не осуществляется.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии _____ «...»

Члены Комиссии _____ «...»

_____ «...»

_____ «...»