РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 25.10.2018 г.г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 08.11.2018 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;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 111 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> ... рекламы содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461», полученной абонентом 21.12.2017г. в 00 часов 28 минут от абонента номера ..., с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 111 Р/2018 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... по факту распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> ... рекламы содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461», полученной абонентом с номера ..., 21.12.2017г. в 00 часов 28 минут, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут на номер абонента +79... поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461» с номера «Mplus».

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 +7 9 ... принадлежит гр. ..., что подтверждено договором об оказании услуг связи «Билайн» № ... от ... г.

Гр. ..., являясь абонентом номера +79..., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из ответа ПАО «ВымпелКом» (вх. № эл.п. 2434 от 20.03.2018г.) на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 3710/7 от 19.02.2018г.) следует, что вышеуказанное смс-сообщение отправлено ООО «ДэниКолл».

Согласно ответу ООО «ДэниКолл» (вх. № эл.п. 3362 от 12.04.2018г.) на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 8197/7 от 12.04.2018г.) вышеуказанное смс-сообщение распространялось ООО «Девино Телеком» в рамках заключенного Партнерского соглашения № 104/SMSot 01.11.2016г.

В отношении ООО «Девино Телеком» 13.04.2018 возбуждено дело № 111Р/2018.

Из материалов и документов, представленных ООО «Девино Телеком» в ответ на определение о возбуждении дела № 111 Р/2018, следует, что распространение вышеуказанной рекламы посредством смс-сообщения осуществил ООО «Форсаж» (ИНН 3666184451) в рамках договора оказания услуг № ДТ-А/024149 от 01.07.2015 г.

В соответствии с п. 2.1 данного договора в рамках настоящего Договора Исполнитель (ООО «Девино Телеком») оказывает услуги Заказчику (ООО «Форсаж») путем предоставления доступа к Личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, что позволяет Заказчику самостоятельно отправлять на Мобильный терминал Подписчика Сообщения, получать с Мобильного терминала Подписчика смс-сообщения, а также формировать статистику по отправленным и полученным Сообщениям.

11.05.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «Девино Телеком» на надлежащее ООО «Форсаж» в связи с отсутствием признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в действиях ООО «Девино Телеком».

Из материалов и документов, представленных ООО «Форсаж», следует, что распространителем рекламы вышеуказанного

содержания является ООО «ПИР» (ИНН 3661054755). Данная реклама была распространена ООО «ПИР» в рамках договора комиссии № К-ИД-01/04-2017 на приобретение Трафика/Пакетов сообщений от 01.04.2017 г.

14.06.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «Форсаж» на надлежащее ООО «ПИР» в связи с отсутствием в действиях ООО «Форсаж» признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно материалам и документам, представленным ООО «ПИР», распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в рамках заключенного между ООО «ПИР» и ООО «Диджитал Медиа Холдинг» договора № П-3 об оказании услуг по разработке, адаптации и модификации: ПАК, баз данных, Модуля «InCoreDev: SMS-уведомления» и «SMS Сервер» от 01.02.2017 г.

03.07.2018 Комиссия Краснодарского УФАС России приняла решение заменить ненадлежащее лицо ООО «ПИР» на надлежащее ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в связи с отсутствием признаков нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в действиях ООО «ПИР».

Однако, из документов, представленных ООО «Диджитал Медиа Холдинг», следует, что распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило общество с ограниченной ответственностью «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИЯ» (ИНН 7704863302) в рамках заключенного между данными лицами договора № 17603 об оказании услуг от 15.06.2017 г.

В соответствии с п. 1.1 указанного договора Исполнитель (ООО «ТК СТА Олимпия») оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

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

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

использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: *«Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461»*, полученного 21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут с номера ... на телефонный номер <...> ..., является ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» (адрес: 119034, г. Москва, пер. Левшинский М., д. 10, помещение IV; ИНН 7704863302).

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

С учётом изложенного, рекламодателем – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» при распространении рекламы содержания: *«Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461»*, полученного 21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут на телефонный номер +79..., нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Руководствуясь 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: *«Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461»*, полученную 21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут на телефонный номер <...> ... без предварительного согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2 .Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» не выдавать в связи с прекращением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.