

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 055/05/18-458/2019

о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

05 июня 2019 года

г. Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Флора» (далее – ООО «Флора», Общество) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление <...> по факту направления 25.11.2018 в 21:41 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «*Segodnya, Den' MAMY! Poradui mamy tsvetami! U Vas est' BALLY na schetu + Skidka 8% Promokod: MAMA Dostavka tsvetov po RF www.flor2u.ru 8(800)555-34-92*» от отправителя, имеющего обозначение **Flor2u**.

При этом заявитель указал: «...13.11.2018 в 15 часов 41 м. я отправил письменное уведомление о том, что я не давал согласия на рекламу, прошу меня подобными рассылками не беспокоить... Но мое обращение к отправителю рекламы было проигнорировано...». В качестве доказательства <...> в адрес Омского УФАС России представлен скриншот его обращения, направленный по электронной почте info@flor2u.ru.

Согласно части 1 статьи 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.

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» была представлена информация (вх. № 34/ДСП от 17.01.2019), согласно которой «...отправителем (реklamораспространителем) указанного в запросе SMS – сообщения, поступившего 25.11.2018 года в 21 час 41 минуту на номер <...> является ООО «ДЭНИ КОМ» (350015, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, дом 67, офис 32/2...».

В ответе от 31.01.2019 исх. № 200 ООО «ДЭНИ КОЛЛ» сообщило, что «...Между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «СМС-центр» заключен Партнерский договор №ДП/SMS-4/01122017 от 01.12.2017 г....»

...В п. 4.5 Договора предусмотрено, что Заказчик (ООО «СМС-центр») самостоятельно формирует SMS-сообщения, инициирует отправку SMS-сообщений и HLR-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания Услуг и совершает другие действия в рамках оказания Исполнителем Услуг по Договору...».

ООО «СМС-центр» в ответе от 07.02.2019 исх. № 43/2019 сообщило, что «... Сообщения отправлялись в рамках договора № 439183 от 07.08.2018, заключенного между ООО «СМС-центр» (именуемое далее «Исполнитель») и ООО «Флора».

Отправителем данных сообщений являются Заказчик (и), тогда как Исполнитель представляет Заказчику (ам) услуги доступа к Сервису SMSC.ru для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета...».

На запрос Омского УФАС России ООО «Флора» была представлена следующая информация (вх. № 5124Э от 23.05.2019): «...С ситуацией, изложенной в заявлении <...>, сталкиваемся впервые. SMS –сообщения отправляются каждому клиенту для подтверждения оплаты заказа, его получения и предоставления скидки на следующий заказ. Клиент на сайте подтверждает свое согласие на обработку персональных данных. На данный момент <...> исключен из базы клиентов нашей компании...».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

ООО «Флора» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/18-458/2019 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель - <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – общество с ограниченной ответственностью «Флора» (ИНН 7725494871, ОГРН 1187746613152, место нахождения: <...>).

3. Назначить дело № 055/05/18-458/2019 к рассмотрению **на 27 июня 2019 года в 15:30 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.

4. ООО «Флора» **в срок до 25 июня 2018 года** представить в адрес Управления (644010, г. Омск, пр. К.Маркса, д. 12А) письменный отзыв на настоящее определение (при необходимости).

Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка представителя ООО «Флора» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>