

ООО «Солнечный свет»

121108, г. Москва,

ул. Герасима Курина, д. 10

корп. 1, пом. 1, каб. 308

e-mail: Legal_SS@ssvet.su

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»

109443, г. Москва,

ул. Юных Ленинцев, д. 83, корп. 4,
оф. 41

e-mail: sales@devinotele.com

support@devinotele.com

routing@devinotele.com

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗОБНОВЛЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 076/05/18-649/2019

«30» июля 2021 года
Ярославль

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе врио руководителя Управления Гудкевич Е. В., рассмотрев материалы дела № 076/05/18-649/2019 по факту получения SMS-сообщения рекламного характера без наличия на то согласия абонента с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение (вх. № 8126 от 21.08.2019) по факту распространения 02.08.2019 в 13:25 на телефонный номер <...> смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «SUNLIGHT закрывает все магазины в Ярославле. На ВСЕ-50%-80%».

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 содержит сведения об акции, проводимой магазинами «SUNLIGHT», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на

привлечение внимания к деятельности магазинов «SUNLIGHT» и его услугам, формирование и поддержание интереса к ним, продвижение на рынке, следовательно, является рекламой.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие не было получено.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 8.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указывается, что, поскольку Законом о рекламе не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, заявитель в своем обращении также просит провести проверку сведений, содержащихся в данном смс-сообщении на предмет их достоверности.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Ярославским УФАС России был направлен запрос (исх. № 7605/04-01 от 03.10.2019) в ТРЦ «Аура» о предоставлении сведений относительно возможного факта расторжения договора аренды помещения, занимаемого магазином «SUNLIGHT» в ТРЦ «Аура», расположенном по адресу: г. Ярославль, ул. Победы, д. 41. В ответ на направленный запрос были представлены сведения о том, что расторжения договора аренды с ООО «Солнечный свет» в ближайшее время не планируется.

Кроме того, на сайте «Налог.ру» (<https://www.nalog.ru/rn77/>) отсутствуют сведения о ликвидации ООО «Солнечный Свет».

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии в рассматриваемой рекламе признаков нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона, несет рекламодатель, за нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5 Закона - рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемое смс-сообщение поступило с номера с буквенным идентификатором «SUNLIGHT», что подтверждается заверенной надлежащим образом копией детализации расходов для номера <...> (вх. № 8944 от 12.09.2019).

Ярославским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» (исх. № 8452/04-01 от 22.10.2019) о предоставлении сведений о владельце абонентского номера с буквенным обозначением «SUNLIGHT». ПАО «ВымпелКом» в ответ на направленный запрос сообщило (вх. № 12839 от 23.12.2019), что отправителем спорного рекламного сообщения с текстом отправителя «SUNLIGHT» является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». В соответствии с условиями Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 558085257 от 01.05.2015 ПАО «ВымпелКом» лишь предоставляет техническую возможность для осуществления смс-рассылки, в то время как формирование смс-сообщений, определение круга получателей и рассылку рекламных смс-сообщений осуществляет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» без участия ПАО «ВымпелКом».

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» представило сведения (вх. № 215 от 14.01.2020) о том, что рекламораспространителем спорного смс-сообщения является ООО «ОНИКС Трейдинг», а ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность для отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-К/023877 от 21.07.2014 (далее- Договор). В соответствии с п. 3.3.1 Дополнительного соглашения № 1 от 21 июля 2014 г. к Договору ООО «ОНИКС Трейдинг» обязан получить от Абонента письменное согласие на получение смс-сообщений.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в письменных пояснениях (вх. № 215 от 14.01.2020) указало, что буквенный идентификатор «SUNLIGHT» принадлежит ООО «Оникс Трейдинг».

ООО «ОНИКС Трейдинг» в письменных пояснениях (вх. № 6744 от 22.06.2020) распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер <...> не отрицает, утверждает, что Обществом получено надлежащее согласие на получение информационных уведомлений и рекламных рассылок. Так, абонент телефонного номера <...> является членом клуба «SUNLIGHT», произвел регистрацию своего личного кабинета на сайте компании <https://sunlight.net>.

Согласно письменным пояснениям (вх. № 6744 от 22.06.2020), представленным ООО «ОНИКС Трейдинг» в адрес Ярославского УФАС России, текст рекламы утвержден бывшим генеральным директором ООО «ОНИКС Трейдинг» <...> 02.08.2019.

Определением Комиссии Ярославского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 15 января 2020 года производство по делу № 076/05/18-649/2019 было приостановлено до установления места нахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с абзацем 6 пункта 39 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Производство по делу № 076/05/18-649/2019 возобновить с «30» августа 2021 года.

2. Назначить дело № 076/05/18-649/2019 к рассмотрению на «30» августа 2021 года в 14 часов 00 минут в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46.

3. ООО «Солнечный свет» представить не позднее «24» августа 2021 года следующие сведения (надлежащим образом заверенные документы и материалы):

- письменные пояснения по факту нарушения законодательства о рекламе.

Явка **ООО «Солнечный свет»**, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, (либо его представителя с доверенностью с указанием «на участие в деле № 076/05/18-649/2019») для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич