

Заявителю

АО «Загрузка»

115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Ф

e-mail: spam@zagruzka.com

partners@zagruzka.com

ООО «Ритейл Консалтинг Компани»

620014, г. Екатеринбург, ул. Хохрякова, д. 10, оф. 1806

e-mail: ga@goldapple.ru

v_p@goldapple.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 18-08/2018

21 февраля 2018 года

г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщений от отправителя под буквенным обозначением «GOLDAPPLE» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 30 ноября 2017 года в 20:11 на телефонный номер <...> -908-***-**-47 смс-сообщения с рекламой: «СКИДКИ до 40%! День Рождения ЗОЛОТОГО ЯБЛОКА! 01-03.12! Звездные визажисты, подарки! goldapple.ru» и 02 декабря 2017 года в 18:12 на телефонный номер <...> -908-***-**-47 смс-сообщения с рекламой: «СКИДКИ до 40%! День Рождения ЗОЛОТОГО ЯБЛОКА! 02-03.12! 03.12 в 15:00 мастер-класс Гоар Аветисян! goldapple.ru» от отправителя под буквенным обозначением «GOLDAPPLE» без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -908-***-**-47 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки подтверждается, что 30.11.2017 в 20:11 и 02.12.2017 в 18:12 на абонентский номер <...> *****47 поступило два входящих смс-сообщения от отправителя «GOLDAPPLE».

30.11.2017 в 20:11 и 02.12.2017 в 18:12 направление двух смс-сообщений абоненту +7908*****47 от отправителя «GOLDAPPLE» осуществляла компания АО «Связной Загрузка», с которой заключен Договор № 217/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

В связи с вышеизложенным, согласие абонента +7908*****47 на получение смс-сообщения от отправителя «GOLDAPPLE» должно быть выражено абонентом +7908*****47 в адрес АО «Загрузка» или его клиентам.

Исходя из запроса, в тексте смс-сообщения указано наименование «GOLDAPPLE», «Золотое Яблоко» и сайт предполагаемого рекламодателя/заказчика (инициатора) направления смс-сообщения/рекламораспространителя – <https://goldapple.ru>.

В тексте смс-сообщений указан Интернет-ресурс goldapple.ru.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», регистратором доменного имени goldapple.ru является АО «РСИЦ».

АО «РСИЦ» представило письменные пояснения, согласно которым 13.03.2017 права на домен второго уровня goldapple.ru были переданы от ИП <...> юридическому лицу ООО «Ритейл Консалтинг Компани».

С 13.03.2017 по настоящее время администратором домена второго уровня goldapple.ru является ООО «Ритейл Консалтинг Компани».

По договору ООО «Ритейл Консалтинг Компани» (2779072/NIC-D) оплата за продление регистрации домена второго уровня

goldapple.ru еще не вносилась.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Информация, поступившая 30 ноября 2017 года и 02 декабря 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретным услугам – предоставление скидки.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

В связи с тем, что физическое лицо утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщений с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «GOLDAPPLE», а Челябинским УФАС России не получено предварительного согласия заявителя на момент осуществления ему рекламной рассылки (30 ноября 2017 года и 02 декабря 2017 года), распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем следует признать АО «Загрузка» которое является отправителем смс-сообщения с рекламой без предварительного согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «Ритейл Консалтинг Компани», которое является администратором доменного имени goldapple.ru.

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

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 18-08/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 18-08/2018 к рассмотрению на **19 апреля 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) АО «Загрузка»;

3.3) ООО «Ритейл Консалтинг Компани».

4. АО «Загрузка» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 17 апреля 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -908-***-**-47 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-908-***-**-47 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...> -908-***-**-47;

4.4) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

5. ООО «Ритейл Консалтинг Компани» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 17 апреля 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -908-***-**-47 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

5.2) письменные пояснения по факту указания в рекламном сообщении Интернет-ресурса goldapple.ru, которое направлено абоненту +7-908-***-**-47 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.3) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

