

ООО «ДЭНИ КОЛЛ»

350015, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, д. 67, оф.32/2

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»

109443, г. Москва, ул. Юных Ленинцев, д. 83, корпус 4, офис 41

гр. "....".

адрес эл. почты: "...."

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 04-04-02/10-18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

16.04.2018 года г. Кызыл

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/10-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Тывинского УФАС России 16.02.2018 года (вх. № 612) поступило обращение гражданина "...." о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

14.02.2018 года в 13:17 гр. "...." на свой абонентский номер <...> -903-"...." получил смс-сообщение с рекламой, отправленное с абонентского номера с индивидуальной подписью changesar следующего содержания:

«Новая территория Ваших привилегий. BMW АВИЛОН на 15 км МКАД. Ваши условия улучшены. Подробности +74995041621».

Согласно статьи 3 Закон о рекламе рекламой является 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот. В данном случае объектом рекламирования является карта Связного-клуба.

Указанное смс-сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – деятельности объекта BMW АВИЛОН на 15 км МКАД.

Согласно части 1 статьи 18 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 пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламодатель.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> -903-"" принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Тывинским УФАС России в целях установления рекламодателя указанной рекламы был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» (от 21.02.2018 года исх. № 4-183) и ООО «Манго Телеком» (от 21.02.2018 года исх. № 4-182).

Согласно письму ПАО «ВымпелКом», поступившему в адрес Тывинского УФАС России от 19.03.2018 года (вх. № 972), вышеуказанное смс-сообщение было направлено на абонентский номер гр. "....". партнером – Обществом с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (далее – ООО «Дэни Колл»), в соответствии с заключенным договором об оказании услуг связи «Билайн № 576974438 от 13.11.2015 года» и дополнительными соглашениями от 09.11.2015 года и 01.10.2017 к указанному договору между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Дэни Колл».

Факт получения вышеуказанного смс-сообщения гр. "....". установлен, в соответствии с детализацией оказанных услуг по абонентскому номеру 8-903-240-0394 за 14.02.2018 года.

ПАО «ВымпелКом», в рамках рассмотрения запроса Тывинского УФАС России, запросило у ООО «Дэни Колл» письменное согласие "....". на получение рекламных смс-сообщений от отправителя с индивидуальной подписью «changecar».

ООО «Дэни Колл» направило анкету от 31.07.2015 года, которая содержит согласие данное гр. "....". на получение смс-сообщений от ООО «Торговый дом» с указанием номера 8-903-"" и автомобиля марки BMW X6 2015 года выпуска, гос. номер <...> С920НУ777, VIN - Х4ХКV294500K91996.

По данному факту были направлены запросы ООО «Дэни Колл» и заявителю – "....". о достоверности заполнения им указанной выше анкеты.

В адрес Тывинского УФАС России 29.03.2018 года (вх. № 1101) ООО «Дэни Колл» поступило письменное пояснение о том, что отправителем рассматриваемой рекламы является ООО «Девино Телеком» по договору от 01.12.2017 г. № ДП/SMS-5/01122017 (далее - Договор).

29.03.2018 года гр. "....". представил (вх. № 1101) письменные пояснения согласно которым анкеты подобного содержания он не заполнял, согласия на получение смс-сообщений рекламного характера в письменной, либо в устной форме не предоставлял, указанным в анкете автомобилем BMW X6 г/н с920ну777 он не владел, подпись, указанная в анкете не его.

Вместе с этим, согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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 или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

С учетом данной позиции, представленная форма, которую, как указало ООО «Дэни Колл», заполнил заявитель, не позволяет, в нарушение части 1 статьи 44.1 Закона о связи однозначно идентифицировать абонента и достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки.

Таким образом, материалы собранные в ходе рассмотрения заявления гр. "....". не содержат надлежащих доказательств получения рекламодателем предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, что не соответствует части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании документов подтверждается, что распространение оспариваемой рекламы осуществлено посредством последовательных действий ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на основании заключенных между ними гражданско-правовых договоров.

Таким образом, рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в действиях которых имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В связи с вышеизложенным, на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2

статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. №508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Возбудить производство по делу № 04-04-02/10-18 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, юридический адрес: 350015, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, д. 67, оф. 32/2), Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7715829230, ОГРН 1107746769162, юридический адрес: 109443, г. Москва, ул. Юных Ленинцев, д. 83, корп. 4, оф. 41);

2. Привлечь к рассмотрению дела № 04-04-02/10-18 гр. "...." в качестве заинтересованного лица;

3. Назначить дело № 04-04-02/10-18 к рассмотрению на 15 мая 2018 года в 15 часов 00 минут по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122 А, каб. № 9, 2 этаж.

4. ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании статьи 34 Закона о рекламе в срок до 07.05.2018 года представить в адрес Тывинского УФАС России следующие сведения и надлежащим образом заверенные копии документов:

- письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

- представить информацию о цепочке лиц, при участии которых осуществлена отправка указанного SMS-сообщения; информацию о договорах, заключенных между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этого SMS-сообщения;

- представить всю имеющуюся информацию о лицах, состоявших в указанной цепочке, в том числе информацию о имеющихся контактах каждого лица (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, телефоны должностных лиц указанного общества, с которыми поддерживается (поддерживалась) связь);

- меры, принятые по соблюдению требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы по сетям электросвязи, с приложением подтверждающих документов;

- письменные пояснения по факту возбужденного дела № 04-04-02/10-18.

5. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на основании статьи 34 Закона о рекламе в срок до 07.05.2018 года представить в адрес Тывинского УФАС России следующие сведения и надлежащим образом заверенные копии документов:

- письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная

рассылка;

- всю имеющуюся информацию о лицах, состоявших в указанной цепочке, в том числе информацию о имеющихся контактах каждого лица (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, телефоны должностных лиц указанного общества, с которыми поддерживается (поддерживалась) связь);
- сведения с приложением копий заявок, согласованного с ООО «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666184451 ОГРН 1133668015546) текста sms-рекламы, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;
- меры, принятые по соблюдению требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы по сетям электросвязи, с приложением подтверждающих документов;
- письменные пояснения по факту возбужденного дела № 04-04-02/10-18.

Явка лиц, участвующих в деле (с документом, удостоверяющего личность и полномочия), либо представителя с доверенностью на участие в деле № 04-04-02/10-18, обязательна.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный, 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 административную ответственность в виде наложения административного штрафа.

Копия Приказа от _____ года № _____ прилагается на 1 листе

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев