

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-412/2022

«23» августа 2022 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 054/05/18-412/2022, возбужденное по факту распространения смс-сообщения 15.01.2022 в 18:48 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: ooomirstroy, следующего содержания: «Скачать «Самокат is.gd/msamokat Промо«J39HO4PX»300 ОТ 600p is.gd/therule», с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

в отсутствие: заявителя – физическое лицо (не явился, уведомлен надлежащим образом),

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Мир Строй» (ОГРН: 1205000033589, ИНН: 5001133676),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 673э от 18.01.2022г.) о нарушении Закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения 15.01.2022 в 18:48 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: ooomirstroy, следующего содержания: «Скачать «Самокат is.gd/msamokat Промо«J39HO4PX»300 ОТ 600p is.gd/therule».

Рекламное предложение, как указано в заявлении, направлено без согласия заявителя.

По указанному факту возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемое смс-сообщение направлены на привлечение внимания к приложению «Самокат». Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемого смс-сообщения, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является приложение «Самокат».

Согласно ч.1 ст.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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 1758-ЭП/22 от 04.03.2022г.), по результатам проверки установлено, что направленное смс-сообщение на номер телефона заявителя <...> 15.01.2022г. в 18:48 от отправителя: ooomirstroy осуществляло ООО «СМС Трафик», по договору № 225/SMS-BULK от 01.06.2015г. (далее – Договор)

Согласно п. 3.2.8 Договора ООО «СМС Трафик» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов исполнителей или получателей сервисов, которые выразили ООО «СМС Трафик» или клиенту Общества свое согласие на получение сервиса путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

05.04.2022г. в адрес Новосибирского УФАС России поступил ответ от ООО «СМС Трафик» (вх. № 4008-ЭП/22), согласно которому инициатором рассылки данного

смс-сообщения является ПАО «ВымпелКом». В соответствии с договором № 430/18 (далее – Договор), заключенным между ООО «СМС Трафик» и ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС Трафик» по заданию ПАО «ВымпелКом» оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой в силу Договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

Комплекс оборудования и программного обеспечения, являющийся ноу-хау ООО «СМС Трафик» и охраняющийся в режиме коммерческой тайны, позволяет ПАО «ВымпелКом» самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки.

13.05.2022г. в адрес Новосибирского УФАС России поступил ответ от ПАО «ВымпелКом» (вх. № 6659/22), согласно которому инициатором рассылки данного смс-сообщения является ООО «Мир Строй». Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Мир Строй» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 815852079, а также дополнительное соглашение №1 от 23.09.2021г. об оказании услуги «Прямые смс-рассылки», согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет ООО «Мир Строй» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу ПАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки ООО «Мир Строй» коротких текстовых сообщений пользователям услуг подвижной радиотелефонной связи. При пользовании услугами ООО «Мир Строй» самостоятельно без участия ПАО «ВымпелКом» определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями, в интересах ООО «Мир Строй».

В соответствии с п.5.2 дополнительного соглашения №1 от 23.09.2021г. ООО «Мир Строй» осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «Мир Строй» свое предварительное согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений, при этом ООО «Мир Строй» признается рекламодателем или заказчиком рассылки и несет ответственность за свои действия в соответствии с законодательством РФ.

Таким образом, есть основания считать ООО «Мир Строй» рекламодателем рассматриваемого сообщения. Следовательно, в действиях ООО «Мир Строй» усматривается нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ООО «Мир Строй» (143912, Московская область, г.Балашиха, ул.Флерова, 4А, пом.182, ОГРН: 1205000033589, ИНН: 5001133676).

В адрес ООО «Мир Строй» Новосибирским УФАС России направлялись следующие письма: Определение об отложении рассмотрения дела № 054/05/18-412/2022 от 18.05.2022г., Определение об отложении рассмотрения дела № 054/05/18-412/2022 от 20.06.2022г., Определение об отложении рассмотрения дела № 054/05/18-412/2022 от 19.07.2022г., пояснений от ООО «Мир Строй» представлено не было.

Материалами дела подтвержден факт нарушения ООО «Мир Строй» ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 15.01.2022 в 18:48 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: ooomirstroy, следующего содержания: «Скачать «Самокат is.gd/msamokat Промо«J39HO4PX»300 ОТ 600p is.gd/therule», поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Признать ООО «Мир Строй» нарушившей требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Выдать ООО «Мир Строй» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «26» августа 2022г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.