

Общество с ограниченной
ответственностью "Формула трафика"
ул. Завидная, д. 4, помещ. 4, ком. 32, г.
Видное, 142701

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 025/04/14.3-115/2024

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ И ПРОВЕДЕНИИ

АДМИНИСТРАТИВНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

12 февраля 2024 года г. Владивосток

Я, ведущий специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю <...>, рассмотрев материалы заявления и материалы дела № 025/05/18-1606/2023 по признакам нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

16.01.2024 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-1606/2023 Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), признала ненадлежащей рекламу, нарушающую требования части 1 статьи 18 ФЗ « О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-1606/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В Приморское УФАС России из ФАС России для рассмотрения поступило заявление (исх. от 30.08.2023 № 08/69912/23, вх. № 8446-ЭП/23 от 31.08.2023, вх. № 10566-ЭП/23 от 02.11.2023) <...> (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной

информации путем поступления на его мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «ВымпелКом») нежелательного смс-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное смс-сообщение поступило 26.07.2023 в 20:01 с телефонного номера с буквенным обозначением «EksFinanse» следующего содержания:

«Акция! Займ от 0% до 30 т.р., Выдача на карту <https://1qr.ru/2e27a8>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему смс - сообщению Заявитель не давал.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что телефонный номер с буквенным обозначением «EksFinanse» принадлежит ООО «Сравни.ру».

Приморским УФАС России произведен переход по интернет-ссылке указанной в смс-сообщении (<https://1qr.ru/2e27a8>), подтверждается

предположение Заявителя о причастности ООО «Сравни.ру».

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 112 ДСП от 27.09.2023) следует, что отправителем (распространителем) смс – сообщения с буквенным обозначением «EksFinanse» является ООО «СМС-Центр» (ИНН 7724805644).

ПАО «ВымпелКом» запросил у ООО «СМС-Центр» подтвержденное документальное согласие физического лица (тел. <...>) на получение смс – сообщений от отправителя с буквенным обозначением «EksFinanse».

ООО «СМС-Центр» сообщило, что вышеуказанное смс – сообщение, направленное абоненту, было передано заказчиком рассылки ООО «Медиарик» в рамках договора оказания услуг № 512620 от 01.10.2020.

Вместе с тем, ООО «СМС-Центр» направило запрос в адрес ООО «Медиарик» о предоставлении информации в связи с поступившей жалобой, а также сведений о наличии от абонента согласия на получения смс – сообщения.

В ответ на запрос ООО «Медиарик» представил «заявку на оформление денежных средств», содержащую согласие абонента на получение информационной и рекламной информации и на обработку персональных данных, включая подпись и паспортные данные.

Таким образом, изучив поступившие документы, Приморским УФАС России было отказано в возбуждении дела по заявлению <...> (исх. от 23.10.2023 № 7465/23).

Однако в антимонопольный орган поступило обращение <...> (вх. № 10209-ЭП/23 от 24.10.2023), из которого следует, что он не предоставлял свое согласие на получение рекламной информации от ООО «Медиарик», а также не раскрывал им свои персональные данные.

Приморским УФАС России был направлен запрос в адрес Заявителя, для выяснения вопроса о подлинности документа (исх. от 01.11.2023 № 7785/23).

02.11.2023 в антимонопольный орган поступил ответ Заявителя (вх. № 10566-ЭП/23), из которого стало известно, что «заявка на оформление денежных средств» является подложным документом.

Определением (исх. от 13.11.2023 № 8093/23) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1606/2023 по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

20.11.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения

от ООО «СМС-Центр» (вх. № 11187-ЭП/23), из которых следует, что смс-сообщение с буквенным обозначением «EksFinanse» было передано заказчиком рассылки ООО «Медиарик».

В антимонопольный орган поступили письменные пояснения ООО «Медиарик» (вх. № 11178-ЭП/23 от 20.11.2023), из которых стало известно, что между ООО «Медиарик» и ООО «Формула трафика» заключен договор № 80_MP_23 от 01.03.2023. ООО «Медиарик» не создавало и не распространяло рассматриваемое смс-сообщение, а лишь предоставляло техническую возможность, платформу для оказания услуг заказчику по договору. Таким образом, смс-сообщение было направлено в интересах ООО «Формула трафика» на номера клиентской базы, принадлежащей ООО «Формула трафика». Согласно п. 2.1 договора исполнитель (ООО «Медиарик») предоставляет заказчику (ООО «Формула трафика») доступ к личному кабинету пользователя «MEDIARIK platform», что позволяет заказчику самостоятельно осуществлять формирование текста, рассылку, получателей смс-сообщений, загрузив свои базы абонентов – получателей.

30.11.2023 поступили письменные пояснения (вх. № 11657-ЭП/23) от ООО «Сравни.ру», в которых указано, что общество, не имеет отношение к номеру с буквенным обозначением «EksFinanse», также, не имеет отношение к ООО «СМС-Центр» с 2022 года и к ООО «Медиарик». Ссылка, содержащаяся в смс-сообщении, действительно, ведет на витрину микрозаймов на сайте ООО «Сравни.ру», однако, через данную витрину работают исключительно партнеры общества по партнерской программе (<https://partner2.sravni.ru/>). По партнерской программе общество выплачивает вознаграждение за каждого привлеченного партнером пользователя с помощью ссылки, которую партнеры размещают на собственных ресурсах. При этом согласно п. 21 – 24 оферты, которую принимает каждый партнер при регистрации личного кабинета для работы на витрине, партнер берет на себя обязанность по получению всех необходимых согласий пользователей для обработки персональных данных и осуществления рекламной рассылки. Более того, п. 24 оферты напрямую запрещает партнерам осуществлять смс-рассылку потенциальным пользователям без получения предварительного отдельного согласия пользователей. При переходе по ссылке <https://lqr.ru/2e27a8>, которая содержалась в смс-сообщении, раскрывается URL адрес ссылки, в котором указан ID партнера, который работает на витрине через данную ссылку. Данный ID принадлежит партнеру ООО «Сравни.ру» – ООО «Формула трафика».

Комиссия ознакомила Заявителя с «заявкой на оформление денежных средств» чтобы убедиться в подлинности подписи, Заявитель сообщил, что подпись ему не принадлежит и в период оформления заявки он

находился за пределами страны.

20.12.2023 в антимонопольный орган поступили письменные пояснения с приложением (вх. № 12553-ЭП/23) от ООО «Формула трафика» из которых стало известно, что по договору № 80_МР_23 от 01.03.2023 заключенному между ООО «Медиарик» и ООО «Формула трафика», ООО «Медиарик» предоставил доступ ООО «Формула трафика» к личному кабинету пользователя на «MEDIARIK platform», ООО «Формула трафика» изменила пароль доступа к личному кабинету, самостоятельно сформировало текст сообщения и распространяло по номерам клиентской базы через личный кабинет от имени «EksFinanse», которое принадлежит ООО «Формула трафика». В базе данных содержались номера абонентов, давших согласие на получение сообщений рекламного характера на сайте ООО «Формула трафика» при регистрации заявки на выдачу микрозаймов.

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-1606/2023, Комиссия считает, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ООО «СМС-Центр» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает аудиозвонки или отправку смс-сообщений, так как изначально именно с ООО «СМС-Центр» и оператором связи ПАО «ВымпелКом» заключен договор на оказание услуг связи, таким образом ООО «СМС-Центр» является рекламораспространителем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В свою очередь, ООО «Медиарик», ООО «Формула трафика», также являются рекламораспространителями наряду с другими участниками цепочки, в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для осуществления аудиозвонков или передачи рекламных смс-сообщений.

ООО «Формула трафика» так же является рекламопроизводителем.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за

нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ООО «Формула трафика» как рекламодателя и рекламопроизводителя, следствием которого явилось распространение рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

В целях установления обстоятельств, повлекших административное правонарушение и привлечения виновных лиц к ответственности, руководствуясь статьей 28.1, пунктом 62 статьи 28.3, статьей 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении юридического лица ООО «Формула трафика» (ОГРН 1225000144291, дата присвоения ОГРН 20.12.2022, ИНН 5003154671, КПП 500301001,) дело № 025/04/14.3-115/2024 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившемся в распространении ненадлежащей рекламы.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ юридическому лицу ООО «Формула трафика» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Приморское УФАС России письменные объяснения по факту распространения рекламы указанной в определении;

4. ООО «Формула трафика» либо иному уполномоченному лицу с надлежаще оформленной доверенностью на участие в производстве по делу № 025/04/14.3-115/2024 (при себе иметь паспорт), **явиться в 15 часов 00 минут 06.03.2024** по адресу: ул. 1-я Морская, д. 4, каб. 442, г. Владивосток (тел. (423)241-20-61) для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения дела физического лица, или законного представителя физического лица, законного представителя или защитника юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие.

Разъясняю, что в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В случае невозможности обеспечения явки возможно заявление ходатайства о составлении и подписании протокола, а так же рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Ведущий специалист-эксперт отдела

контроля рекламы

и недобросовестной конкуренции<...>

