ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 039/05/18-592/2023 **ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

К РАССМОТРЕНИЮ

01 августа 2023 года г. Калининград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев материалы, поступившие из Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России (исх. № 08/46643/23 от 14.06.2023, вх. № 5093/23 от 04.07.2023) (далее — Заявитель) по вопросам распространения рекламы с нарушением норм Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) поступили материалы из Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России (исх. № 08/46643/23 от 14.06.2023, вх. № 5093/23 от 04.07.2023) обращение В.А. Худякова (вх. 3170-ИП/23 от 24.04.2023) по факту распространения ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) в марте-мае 2023 года смс-рекламы на абонентский номер + 7 921 767 55 53 с признаками нарушения Закона о рекламе.

Согласно представленным материалам (исх. № 08/46643/23 от 14.06.2023, вх. № 5093/23 от 04.07.2023) Управлением установлено следующее.

24.04.2023 в 13:35 на абонентский номер + 7 921 767 55 53, принадлежащий К.М. Таукеновой поступило сообщение от «TOGAS» содержания: «15 лет с вами онлайн ! Скидки до 25% почти на все до 30.04. 88005553771 togas.com/ru/dr/». Данное сообщение поступило без согласия К.М. Таукеновой.

В соответствии с полномочиями, установленными Законом о рекламе, антимонопольный орган осуществляет федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, предметом которого является соблюдение рекламодателями, рекламопроизводителями и рекламораспространителями обязательных требований, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере рекламы.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - это 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.

Пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, реклама - это информация, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к определенному объекту рекламирования.

В данном случае информация с предложением скидок распространялась посредством использования телефонной, такая информация способна формировать интерес к данному объекту рекламирования, такие сведения не носят персонализированного характера.

Частью 1 статьи 18 Закона о рекламе установлено, что 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.

Согласно представленным ООО «Т2 Мобайл» (ИНН 7743895280) сведениям направление смс-сообщения абоненту + 7 921 767 55 53 от отправителя «TOGAS» осуществляла компания ООО «СМС-центр» (ИНН 7724825644), с которой у ООО «Т2 Мобайл» заключен Договор № 224/SMS-BULK от 01.06.2015. ООО «Т2 Мобайл» осуществляет лишь техническое обеспечение и не занимается ни рассылкой, ни производством рекламных смс-сообщений, а также не является их заказчиком.

В соответствии с представленными ООО «СМС-центр» (ИНН 7724825644) сведениями смс-сообщения, отправленные абоненту + 7 921 767 55 53 от буквенного номера «TOGAS», в том числе 24.04.2023 были переданы заказчиком рассылки ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) в рамках договора оказания услуг № 604856 от 25.11.2020 года, заключенного между ООО «СМС-центр» (ИНН 7724825644) (далее - «Исполнитель») и ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) (далее - «Заказчик»). В соответствии с данным договором Исполнитель предоставляет Заказчику технический доступ к сервису SMSC.RU для самостоятельной передачи сообщений операторам связи с помощью различных

протоколов передачи данных. При предоставлении технического доступа Заказчику Исполнитель не определяет содержание и лиц-получателей сообщений, место и время передачи сообщений, не передает сообщения непосредственно абонентам и адресатам (потребителям информации), а лишь перенаправляет их оператору связи. Перечень лиц (абонентов), которым будет осуществляться рассылка СМС-сообщений, набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется Заказчиком рассылки самостоятельно без участия Исполнителя. При этом в соответствии с условиями заключенного договора Исполнитель прямо запрещает Заказчику отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

Согласно представленным ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) сведениям гражданин-абонент телефонного номера + 7 921 767 55 53 с февраля 2021 является участником программы лояльности Togas. По правилам программы при оформлении карты лояльности участникам предлагается заполнить анкету, в которой предусмотрен выбор клиентом опции получения информации рекламного характера в отношении продукции Togas, акций и т. п. Клиенты вправе или предоставить согласие на получение такой информации или отказать в даче такого согласия. По действующему в компании процессу отправление смс-сообщений возможно только тем участникам программы лояльности, которые письменно предоставили такое согласие. В отношении клиента с абонентским номером + 7 921 767 55 53 ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) согласие на получение рекламы предоставить не имеет возможности. Вероятно при отправлении в апреле 2023 года рекламных материалов на абонентским номер + 7 921 767 55 53 автоматизированный сбой. Со своей стороны, ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) прекратило распространение рекламы в адрес абонента.

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

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе предварительной проверки установлено, что рекламораспространителем данной рекламы является ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094).

При изложенных обстоятельствах, Управление приходит к выводу, что в действиях ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) по факту распространения на абонентский номер + 7 921 767 55 53 смс-рекламы 24.04.2023 в 13:35 содержания: *«15 лет с вами онлайн ! Скидки до 25% почти на все до 30.04. 88005553771 togas.com/ru/dr/»*, усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 039/05/18-592/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе к рассмотрению.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- **лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094, 236006, Калининградская область, г. Калининград, ул. Шевченко, д. 11, кв. 12);

- заинтересованное лицо - ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, 123112, г. Москва, Пресненская наб., 12, офис А35).

3. Назначить дело № 039/05/18-592/2023 к рассмотрению **на 14 августа 2023 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, 4.

Представителям сторон необходимо прибыть по указанному адресу для участия в заседании комиссии для рассмотрения дела по существу.

4. ООО «ТОГАС ОНЛАЙН» (ИНН 3906160094) представить в Калининградское УФАС России **в срок до 11.08.2023 сведения** о рекламодателе, рекламораспространителе, рекламопроизводителе указанной рекламной информации, с приложением подтверждающих документов.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, **обязательна.**

Представителям лиц, участвующим в деле, при себе необходимо иметь надлежаще оформленные доверенности на участие в рассмотрении дела и документы, удостоверяющие личность.

Заместитель руководителя