

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-1370/2020

20 января 2021 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-1370/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения акционерным обществом «СмартКардЛинк» (ИНН <...>, ОГРН <...>, далее – АО «СмартКардЛинк») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, законного представителя АО «СмартКардЛинк», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России обратился гражданин по факту поступления на его абонентский номер <...> 10.08.2020 в 17:55 час. смс-сообщения рекламного характера: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении <http://alfa.link/vHKY>» от абонента, имеющего обозначение «**Alfa-Bank**».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 пункте 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что **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.

Пункт 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» содержит определение товара, согласно которому **товар** - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – мобильному приложению.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), абонентский номер <...> принадлежат номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «МегаФон».

На запрос Омского УФАС России ПАО «МегаФон» представлена информация, согласно которой отправка вышеуказанного смс-сообщения была осуществлена АО «МегаЛабс» на основании договора на оказание услуг связи № 21159737 от 27.12.2014.

По информации АО «МегаЛабс» рассылка осуществлялась АО «СмартКардЛинк» в рамках договора № ДМИ-СКЛ-01042020 от 01.04.2020, заключенного между АО «МегаЛабс» и АО «СмартКардЛинк».

Пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», АО «СмартКардЛинк» является рекламораспространителем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 29.12.2020 в отношении АО «СмартКардЛинк» по вышеуказанному факту было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 055/05/18-1370/2020 (далее – Определение от 29 декабря 2020 года), рассмотрение дела назначено на 20.01.2021 в 15:30 часов. Копия определения от 29.12.2020 направлена по юридическому адресу АО «СмартКардЛинк» (<...>) заказным письмом от 29.12.2020 № 06- 13202 (трек-номер <...>), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России получено Обществом 18.01.2021.

Таким образом, АО «СмартКардЛинк» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 055/05/18-1370/2020.

Рассмотрев материалы дела, пояснения заявителя об отсутствии ее согласия на получение рекламы, пояснения АО «МегаЛабс», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении АО «СмартКардЛинк» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством радиотелефонной связи в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения <...> о том, что в настоящее время в его адрес *«...не поступает информация от абонента, имеющего обозначение «Alfa-Bank»...»*, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи АО «СмартКардЛинк» предписания о

прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «СмартКардЛинк» (ИНН <...>, ОГРН <...>), выразившиеся в направлении 10.08.2020 в 17:55 час. от абонента, имеющего обозначение «Alfa-Bank», в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) смс-сообщения рекламного характера: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении <http://alfa.link/vHKY>» без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать АО «СмартКардЛинк» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 22 января 2021 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>