

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 013/05/18-18/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

18 января 2019 года

г. Саранск, проспект Ленина,

14

Председатель Комиссии Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – руководитель Управления, рассмотрев электронное обращение гр. С. (г.Москва) от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018), поступившее из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 13.12.2018 в 15:48 на его абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) от имени ОТКРИТИЕ sms-сообщения рекламного характера «Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на open.ru/nupro ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. С. (г.Москва) от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018), в котором сообщается о факте получения 13.12.2018 в 15:48 на его абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без предварительного согласия абонента от имени ОТКРИТИЕ sms-сообщения «Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на open.ru/nupro ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161».

Федеральная антимонопольная служба, направив на электронную почту Мордовского УФАС России to13@fas.gov.ru электронное обращение гр. С. (г.Москва) от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018), тем самым поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по заявленным гр. С. претензиям к вышеназванной sms-рассылке, что согласуется с положениями пунктов 6 и 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

дело возбуждается по подведомственности Мордовского УФАС России.

Содержащиеся в sms-сообщении сведения о проведении ПАО Банк «ФК Открытие» в декабре стимулирующего мероприятия (акции), условием участия в котором является приобретение (оформление) платежной банковской карты OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для

неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые сведения о проводимом банком стимулирующем мероприятии и об оказываемых услугах по предоставлению и обслуживанию карты OpenCard формируют интерес к ПАО Банк «ФК Открытие», его товарам и услугам, способствуют их продвижению на рынке, в связи с чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространение рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Из обращения гр. С., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota).

Принадлежность абонентского номера +7XXXXXXXX77 системе нумерации ООО «Скартел» (оператор связи Yota), а также пользование таким номером клиентом С. подтверждается заявлением о переносе абонентского номера от 27.03.2017г.

Из скрин-шота, приложенного к обращению гр. С., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена 13.12.2018 в 15:48 на абонентский номер <...> от имени ОТКРИТИЕ через SMS-центр +7XXXXXXXXXX.

Согласно Реестру Российской системы нумерации сервисный центр +7XXXXXXXXXX принадлежит оператору связи ПАО «МегаФон».

В адрес Мордовского УФАС России от ПАО «МегаФон» с письмом от 16.01.2019 № 5/701СЕОИсх-00012/19 (вх.№148 от 16.01.2019) поступили сведения о том, что заказчиком рассматриваемой sms-рассылки с идентификационным обозначением ОТКРИТИЕ является агрегатор ООО «ОСК», осуществивший отправку sms-сообщения через интерфейс АО «МегаЛабс», которому, в свою очередь, предоставлен доступ к сервисному центру ПАО «МегаФон». В подтверждение таких сведений предоставлены договор <...>, заключенный между АО «МегаЛабс» (Партнер) и ПАО «МегаФон» (Оператор), и договор <...>, заключенный между ООО «ОСК» (Заказчик) и АО «МегаЛабс» (Исполнитель).

Из взаимосвязанности сложившихся договорных отношений следует, что ПАО «МегаФон» предоставляет услуги связи для передачи рекламно-информационных материалов (РИМ) АО «МегаЛабс» и его клиентов, в данном случае, ООО «ОСК» при том, что АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК» в рамках заключенных договоров обязуются до размещения РИМ получить согласие абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их использования в РИМ).

Данные обстоятельства указывают на то, что в процессе рассылки вышеназванной sms-рекламы рекламодателем выступили АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК».

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

Вместе с тем, рекламодателем такой рекламы выступило ПАО Банк «ФК Открытие», сведения о котором содержатся в рассматриваемой sms-рекламе.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Гр. С., на абонентский номер которого осуществлена рассылка sms-сообщения с рассматриваемой рекламой, в своем заявлении указал, что не давал предварительного согласия на получение такой рекламы.

Следовательно, распространение по сети подвижной радиотелефонной связи sms-сообщения рекламного характера *«Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную Орепскард с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на orep.ru/пурго ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161»*, доставленного 13.12.2018 в 15:48 в г.Москву от имени ОТКРИТИЕ на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota), без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы носит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 013/05/18-18/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель — гр. С. (адрес (место жительства): г. Москва);

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Акционерное общество «МегаЛабс» (ИНН/КПП/ОГРН 7713556058/770701001/1057747083767; сокращенное наименование: АО «МегаЛабс»; дата регистрации в качестве юридического лица: 25.05.2005; адрес

(место нахождения): 127006, г.Москва, переулок Оружейный, д.41, оф.157);

Общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (ИНН/КПП/ОГРН 7705658056/770501001/1057746705631; сокращенное наименование: ООО «ОСК»; дата регистрации юридического лица: 18.04.2005; адрес (место нахождения): 115114, г.Москва, ул.Летниковская, д.10, стр.1);

заинтересованные лица:

Публичное акционерное общество Банк «Финансовая корпорация Открытие» (ИНН/КПП/ОГРН 7706092528/770501001/1027739019208; сокращенное наименование: ПАО Банк «ФК Открытие»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 15.12.1992; дата присвоения ОГРН: 26.07.2002; адрес (место нахождения): 115114, г.Москва, ул.Летниковская, д.2, стр.4);

Публичное акционерное общество «МегаФон» (ИНН/КПП/ОГРН 7812014560/770701001/1027809169585; сокращенное наименование: ПАО «МегаФон»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 17.06.1993; дата присвоения ОГРН: 15.07.2002; адрес (место нахождения): 127006, г.Москва, переулок Оружейный, д.41);

Общество с ограниченной ответственностью «Скартел» (ИНН/КПП/ОГРН 7701725181/770701001/5077746847690; дата регистрации в качестве юридического лица: 29.05.2007; адрес (место нахождения): 127006, г.Москва, переулок Оружейный, д.41, оф.48).

3. Назначить дело № 013/05/18-18/2019 к рассмотрению **на 18 февраля 2019 года, на 15.00 часов** по адресу: Республика Мордовия, г.Саранск, проспект Ленина, 14, 2 этаж, каб.3 (конференц-зал); контактный телефон: <...>; контактное лицо: <...>; электронная почта: <...>.

4. **АО «МегаЛабс»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 15 февраля 2019 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 13.12.2018 в 15:48 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) копию акта выполненных работ, по которому произведена приемка работ по рассматриваемой sms-рассылке.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

5. **ООО «ОСК»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 15**

февраля 2019 года следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 13.12.2018 в 15:48 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «ОСК» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-рекламы, в том числе с рекламодателем, с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами 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.

6. ПАО Банк «ФК Открытие» представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 15 февраля 2019 года** следующие документы и сведения:

1) копии документов (договор, текст (макет) рекламы, согласованный сторонами по договору, акт сдачи-приема услуг, счет-фактура, платежные документы на оплату услуг и другие), на основании которых по заказу ПАО Банк «ФК Открытие» изготовлена и распространена по сетям электросвязи рассматриваемая sms-реклама. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

2) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ПАО Банк «ФК Открытие» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-рекламы, с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами 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.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, 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 за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «ОСК», АО «МегаЛабс», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также ПАО Банк «ФК Открытие», ПАО «МегаФон», ООО «Скартел» для участия в рассмотрении дела по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, обязаны предоставить документы, подтверждающие их личность и полномочия.

Председатель Комиссии

Председатель Комиссии