

<...>

618388, г. Якутск, Намский район,

п. Аппаны, ул. Винокурова, 4

kartochitatel@outlook.com

ПАО «Мегафон»

126006, г. Москва,

Оружейный пер, д. 41

info@megafon.ru

ООО «СМС Трафик»

115088, г. Москва, пр-д 2-й Южнопортовый,

д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, пом. 2

INFO@SMSTRAFFIC.RU

АО «Азиатско-Тихоокеанский банк»

675004, Амурская область,

г. Благовещенск, ул. Амурская, д. 225

atb@atb.su, ask@atb.su

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 014/05/18-5/2022

по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе

10.01.2022 г

г. Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев обращение <...>, абонента номера «+7(914)265-40-58», о получении СМС-сообщения рекламного характера от абонента с буквенным обозначением АТБ с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение <...> (вх.№1672э от 08.11.2021 г), указывающее на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». В заявлении сообщается, что на абонентский номер заявителя «+7(914)265-40-58» поступили

СМС-сообщения рекламного характера от абонента с буквенным обозначением АТБ следующего содержания:

28.05.2021 в 12:15 «15 млн р. на любые цели наличными от 5,5% в год! www.atb.su/kr АТБ (АО)»;

30.06.2021 в 12:06 «500 тыс. руб. до 120 дней без % кэшбэк до 10%! www.atb.su/cr АТБ (АО)»;

11.08.2021 в 12:21 «Кредит с персональной ставкой от 5,5% годовых! www.atb.su/kr АТБ (АО)»;

10.09.2021 в 13:56 «500 тыс. руб. до 120 дней без % кэшбэк до 10%! www.atb.su/cr АТБ (АО)».

Антимонопольным органом установлено, что 28.05.2021 в 12:15, 30.06.2021 в 12:06, 11.08.2021 в 12:21, 10.09.2021 в 13:56 от абонента с буквенным обозначением на абонентский номер заявителя поступили СМС-сообщения рекламного характера с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона №38 – ФЗ «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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое соглашение было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;
- адресована неопределённому кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространённая посредством СМС-сообщения на абонентский номер «+7(914)265-40-58», является рекламой.

Согласно материалам рассматриваемого заявления, распространение рекламы АО «АТБ» осуществлено без предварительного согласия Заявителя на получение рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за

нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно сведениям, поступившим с ПАО «Мегафон» исх.№5/4-LASB-Исх-01222/21 от 08.12.2021г, установлено, что абонентский номер «+7(914)265-40-58» выделен Маркову Р.А. на основании договора №1945393 от 21.04.2021 об оказании услуг связи..

Направление рекламных СМС-сообщений осуществлено оператором ПАО «Мегафон» на основании заключенного с ООО СМС-Трафик договора № ДМИ-СМСТРФК-01072016 от 01.07.2016г., а также соглашения о передаче прав и обязанностей по указанному договору от 01.05.2021г. Абонентский номер с буквенным обозначением АТВ, с которого поступили нежелательные СМС-сообщения рекламного характера заявителю, выделен ООО «СМС-Трафик». При этом, обязанность по получению согласия на получение СМС-сообщений рекламного характера от абонентов, возложена на заказчика ООО СМС-Трафик.

Так, в соответствии с пунктом 3.9 договора №ДМИ-СМСТРФК-01072016 от 01.07.2016 в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов Заказчика Заказчик обязуется до размещения РИМ получить согласие Абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их упоминания в SMS-сообщении) для целей размещения РИМ. Письменное согласие должно в обязательном порядке содержать абонентский номер, по которому Абонент дал согласие на получение SMS-сообщений. Абонентский номер, по которому Абонент дал согласие на получение SMS-сообщений, должен быть указан в соответствии с международным форматом (например, +7(9XX)XXX-XX-XX).

В соответствии с пунктом 4.11 договора №ДМИ-СМСТРФК-01072016 от 01.07.2016 Заказчик обязуется использовать в Интерфейсе только те абонентские номера, по которым Заказчиком получено предварительное согласие Абонентов на получение рекламы. В случае неподтверждения либо отзыва согласия Абонента на получение РИМ от Заказчика Заказчик обязуется незамедлительно прекратить размещение SMS-сообщений посредством интерфейса, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия от Исполнителя.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

В данном случае имеются основания считать, что ПАО «Мегафон» и ООО «СМС Трафик» в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», являются рекламодателями вышеназванной рекламы, как лица, инициировавшие направление СМС-сообщений рекламного характера на абонентский номер Заявителя без его согласия.

Принимая во внимание наличие фактов указывающих на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922,

определил:

1. Возбудить производство по делу № 014/05/18-5/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. в качестве заявителя: <...>

2.2. в качестве лиц, в действиях, которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «СМС Трафик» (ИНН 771877655639 ОГРН 1057746117384) 115088, г. Москва, пр-д 2-й Южнопортовый, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, пом. 2, ПАО «Мегафон» (ИНН 7812014560 ОГРН 1027809169585) 127006, г. Москва, Оружейный пер., д. 41.

2.3. в качестве заинтересованного лица: АО «АТБ» (ИНН 771405356459, ОГРН 1022800000079) 675004, Амурская область, г. Благовещенск, ул. амурская, д. 225.

3. Назначить рассмотрение дела № 014/05/18-5/2022 по существу **на 9 февраля 2022 года, в 15 часов 00 минут** по якутскому времени удаленно, посредством сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf», от ПАО «Ростелеком» вход в конференцию <https://cdto04.digital.gov.ru/c/3910044089>.

Явка <...>, представителей ПАО «Мегафон», ООО «СМС Трафик» и АО «АТБ» (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Сторонам для рассмотрения дела № 014/05/18-5/2022 по существу, необходимо до начала рассмотрения дела направить на электронную почту to14@fas.gov.ru, to14-gulyaeva@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела (доверенность на представителя с приложением копии документа, удостоверяющего его личность, либо копию решения об избрании законного представителя юридического лица с приложением копии документа, удостоверяющего его личность). Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных ЭЦП, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам Комиссии Якутского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

При невозможности участия в режиме видеоконференцсвязи не позднее даты и времени начала рассмотрения дела по существу в электронной форме уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (факс +7 (4112) 428046, т. 500-567 (113), to14@fas.gov.ru, to14-gulyaeva@fas.gov.ru).

При отсутствии возможности использования сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf» участвующая в деле сторона вправе направить на адрес электронной почты to14@fas.gov.ru ходатайство о рассмотрении дела удаленно с применением любого другого программного обеспечения (Skype, FaceTime, WhatsApp и др.) с указанием номера телефона.

4. ПАО «Мегафон» в срок **до 7 февраля 2022 г.** представить следующие сведения (документы):

4.1. договор об оказании услуг с Заявителем, абонентом номера «+7(914)265-40-58»;

4.2. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3. партнерский договор об оказании услуг с ПАО «Мегафон», АО «МегаЛабс»;

4.4. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы

4.5. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с кого момента распространяется, доказательства направления рассматриваемых СМС-сообщений рекламного характера по базе абонентов заказчика (ООО СМС-Трафик);

5. ООО «СМС Трафик» в срок **до 7 февраля 2022 г.** представить следующие сведения (документы):

5.1. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.2. партнерский договор об оказании услуг с ПАО «Мегафон», АО «МегаЛабс»; договор с рекламодателем;

5.3. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы; какие требования предъявлялись к содержанию рекламы рекламодателем;

5.4. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с какого момента распространяется; от кого и при каких обстоятельствах были получены сведения об абонентском номере заявителя «+7(914)265-40-58».

7. АО «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО «АТБ») в срок **до 7 февраля 2022 г.** предоставить следующие сведения (документы):

7.1. партнерский договор об оказании услуг с ООО «СМС Трафик»;

7.2. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

7.3. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы.

7.4. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с какого момента распространяется.

Представляемые копии документов должны быть заверены печатью организации и подписью руководителя или иного лица с доверенностью, представлены с сопроводительным письмом и письменными пояснениями.

Приложение:

1. Инструкция для участия в web-видеоконференции на 10 л. в 1 экз.

Напоминаем, что в соответствии с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный 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 наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии <...>