

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 069/05/18-58/2023

Резолютивная часть решения объявлена 13 июня 2023 года
г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 26 июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Ключникова Е.В., временно исполняющий обязанности руководителя управления,

члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., заместитель начальника отдела антимонопольного контроля,

- Абульфатов М.М., специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 069/05/18-58/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы финансовых услуг посредством смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя <***>, а также представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Общества с ограниченной ответственностью «Медиа Телематика» (далее – ООО «Медиа Телематика»), Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее – ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), Общества с ограниченной ответственностью «Манго Телеком» (далее – ООО «Манго Телеком»), Общества с ограниченной ответственностью Микрокредитная компания «ПапаЗайм» (далее – ООО МКК «ПапаЗайм»), надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 069/05/18-58/2023 возбуждено по заявлению <***> в отношении ООО «Медиа Телематика», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ООО «Манго Телеком» и ООО МКК «ПапаЗайм» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) в связи с распространением 16.11.2022 в 11:41 на выделенный ему телефонный номер +7910 <***> посредством смс-сообщения рекламы

следующего содержания: «Уважаемый клиент! Компания «Папа займ» подготовил для Вас специальное предложение, пройдите по ссылке и оставьте заявку. <https://zaimpara.ru/?ref=101814> Или свяжитесь с менеджером по номеру 8910 <***> Светлана», отправитель «MDeveloper».

В соответствии со статьей 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; **объект рекламирования** - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются финансовые услуги.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара,

реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, обязанность доказать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Телефонный номер +7910 <***>, выделенный <***>., закреплен за оператором связи ПАО «МТС».

Согласно информации ПАО «МТС», изложенной в письме вх. № 368/23 от 20.01.2023, отправку вышеуказанного смс – сообщения осуществило ООО «Медиа Телематика» в соответствии с договором от 01.12.2017 № ДТ-К/026766 (далее – договор).

Согласно Приложению № 1 к договору, являющемуся неотъемлемой частью договора, номер заказчика рассылки «MDeveloper» для отправки смс-сообщений выделен ООО «Медиа Телематика».

В соответствии с условиями договора Заказчик (ООО «Медиа Телематика») обязуется осуществлять оказание Услуги – рассылку сообщений только абонентам МТС, являющимися пользователями Заказчика рассылки (пункт 3.3.2); Заказчик рассылки до начала оказания своей Услуги обязан получить предварительное согласие на получение пользователями sms-сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах Заказчика рассылки (пункт 3.3.3).

Согласно информации ООО «Медиа Телематика» (письмо от 20.02.2023 вх. № 1142 – ЭП/23) вышеуказанное смс-сообщение от отправителя с буквенным обозначением «MDeveloper» 16.11.2022 в 11:41 на номер +7910 <***> было направлено на ее платформу ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в рамках исполнения договора от 01.12.2017 № МТ-П/024046.

В рамках вышеуказанного договора ООО «Медиа Телематика» предоставило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» Платформу (программно-аппаратный комплекс, принадлежащий ООО «Медиа Телематика») для оказания услуг (формирования исходящих смс-сообщений).

Согласно позиции ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», изложенной в письме от 09.03.2023 № б/н, отправку вышеуказанного смс-сообщения осуществило ООО «Манго Телеком» на основании заключенного договора от 01.03.2016 № ДТ – К/025471, в рамках которого Исполнитель (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») оказывал услуги Заказчику (ООО «Манго Телеком») путем предоставления доступа к Личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, что позволило Заказчику самостоятельно отправлять смс-сообщения.

Согласно информации ООО «Манго Телеком», изложенной в письме от 10.03.2023 № 1006, отправка смс-сообщения на абонентский номер +7-910- <***> была инициирована клиентом ООО «Манго Телеком» - ООО МКК «ПапаЗайм» (ИНН – 7459006708; ОГРН – 1197456005835).

ООО «Манго Телеком» письмом от 28.04.2023 № 1494 сообщило, что 10.12.2020 посредством принятия публичной оферты через личный кабинет был заключен Лицензионный договор-оферта на оказание услуг связи с присвоением лицевого счета 16905924 и предоставление прав на программный продукт с ООО МКК «ПапаЗайм».

ООО МКК «ПапаЗайм» представило пояснения от 28.04.2023 № 877, в которых подтвердило факт отправки вышеуказанного смс-сообщения ООО МКК «ПапаЗайм» 16.11.2022 в 11:41 на номер телефона +7910 <***>.

В данном случае рекламодателем является ООО МКК «ПапаЗайм», которое осуществило 16.11.2022 в 11:41 отpravку рекламы финансовых услуг на выделенный <***> телефонный номер +7910<***> без его предварительного согласия.

Вышеуказанные действия ООО МКК «ПапаЗайм» совершены с нарушением

требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При этом, учитывая, что отправку вышеуказанного смс-сообщения осуществило ООО МКК «ПапаЗайм», причастность ООО «Медиа Телематика», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Манго Телеком» к процедуре отправки рекламы не доказана.

С учетом изложенного Комиссия пришла к выводу о необходимости прекращения дела в отношении ООО «Медиа Телематика» (109431, г. Москва, ул. Авиаконструктора Миля, д. 4, корп. 1, пом. 2, подвал, комн. 10, ОГРН - 1147746150804, ИНН - 7718968792), ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (109443, г. Москва, ул. Юных Ленинцев, д. 83, к. 4, оф. 41, ОГРН - 1107746769162, ИНН - 7715829230) и ООО «Манго Телеком» (117420, г. Москва, Профсоюзная улица, д. 57, комн. 84, ОГРН - 1037739829027, ИНН - 7709501144) в связи с отсутствием доказательств их причастности к распространению вышеуказанной рекламы.

В связи с отсутствием доказательств прекращения распространения рекламы Комиссия Тверского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи ООО МКК «ПапаЗайм» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 16.11.2022 на выделенный телефонный номер заявителя +7910 <***> посредством телефонной связи, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО МКК «ПапаЗайм» (454091, г. Челябинский г.о., Центральный вн. р-н, г. Челябинск, ул. Труда, д. 82А, пом. 43, оф. 308, ОГРН - 1197456005834, ИНН - 7459006708) рекламораспространителем, нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО МКК «ПапаЗайм» (454091, г. Челябинский г.о., Центральный вн. р-н, г. Челябинск, ул. Труда, д. 82А, пом. 43, оф. 308, ОГРН - 1197456005834, ИНН - 7459006708) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Производство по делу № 069/05/18-58/2023 в отношении ООО «Медиа Телематика» (109431, г. Москва, ул. Авиаконструктора Миля, д. 4, корп. 1, пом. 2, подвал, комн. 10, ОГРН - 1147746150804, ИНН - 7718968792), ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (109443, г. Москва, ул. Юных Ленинцев, д. 83, к. 4, оф. 41, ОГРН - 1107746769162, ИНН - 7715829230) и ООО «Манго Телеком» (117420, г. Москва, Профсоюзная улица, д. 57, комн. 84, ОГРН - 1037739829027, ИНН - 7709501144) прекратить.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии: Е.В. Ключникова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, М.М. Абульфатов