ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 054/05/18-1680/2020

«28» сентября 2020 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев материалы дела по факту получения заявителем – абонентом номера: <...> от отправителя: Ozerki смс-собщения, с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя – абонент номера: <...> (не явился);

- представителя ООО «Медиа Телематика» (не явился),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 11612э от 26.06.2020г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-собщения 25.06.2020 в 15:44 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: **Ozerki** (SMS-центр: +7916-8960438), следующего содержания: «*-10% на лекарства и до -20% на остальное 25 и 26.06! clck.ru/PAPPE*».

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, по результатам рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по продаже товаров и скидке на предлагаемые товары), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом «О рекламе», оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

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

Согласно информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 14161 от 04.08.2020г.), направление рассматриваемого смс-сообщения осуществлялось ООО «Медиа Телематика» (ИНН 7718968792, ОГРН 1147746150804) в рамках договора от 01.12.2017г., в соответствии с которым Обществу было выделено буквенно-символьное обозначение Ozerki.

28.09.2020г. в ответ на запрос Новосибирского УФАС России от 14.08.2020 (исх. № 06-10897), ООО «Медиа Телематика» представлены документы и пояснения (вх. № 17417), согласно которым, SMS-сообщение от 25.06.2020 г. на номер <...> было направлено на платформу Общества со стороны ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

ООО «Медиа Телематика» оказывает ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» услуги по сепарации и обслуживанию трафика SMS-сообщения на оператора связи «МТС» на основании договора № МТ-П/024046 от 01.12.2017 г.

ООО «Медиа Телематика» обратилось в ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» за разъяснениями по сложившейся ситуации. Рекламораспространителем,

рекламодателем и рекламопроизводителем, по разъяснению от ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», является ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад».

У ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад» имеются договорные отношения с ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», в рамках которых оно инициирует отправку рекламных и информационных СМС-сообщений через личный кабинет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

ООО «Медиа Телематика» сделало запрос о получении согласия в ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», а ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» сделало запрос в ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад».

В свою очередь, ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад» предоставило письменное разъяснение - описание регистрации Абонента в программе.

В соответствии с данными пояснениями, согласно Правил участия в программе лояльности «ЗАБОТА О ЗДОРОВЬЕ», размещенных в открытом доступе, на сайте https://6030000.ru/zabota-o-zdorove/ (далее - «Правила»), абонент с номером <...> является участником программы лояльности «ЗАБОТА О ЗДОРОВЬЕ». Организатором программы лояльности «ЗАБОТА О ЗДОРОВЬЕ» является ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад».

В соответствии с п. 3.5 и п. 3.6 Правил, 12.04.2019г., путем продиктовки номера телефона на кассе и **вводом кассира кода подтверждения**, отправленным на номер телефона участника, абонент с номером <...> ознакомился с Правилами, выразил свое безусловное согласие с Правилами, а также выразил свое согласие на обработку и передачу своих персональных данных и получение информации рекламного характера о товарах и/или услугах, в том числе посредством СМС-сообщеиий.

Также Обществом представлен скриншот базы данных, в соответствии с которым, номер телефона заявителя был внесен в базу данных клиентов ООО «ЭРКАФАРМ Северо-Запад» только после введения кода подтверждения, который пришел на номер телефона заявителя <...> и был озвучен кассиру.

Таким образом, материалами дела подтверждается, что рассматриваемое смс-сообщение направлялось заявителю - абоненту номера телефона <...> с его предварительного согласия, что не противоречит требованиям ст.18 Закона «О рекламе».

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО «Медиа Телематика» признаков нарушения ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 054/05/18-1680/2020 прекратить.