РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-687/2021

«16» августа 2021г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<…> - заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…> - ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,
	<…> - ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-687/2021, возбужденное в отношении акционерного общество «МегаЛабс» (адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, оф. 157, ОГРН 1057747083767, Дата присвоения ОГРН 25.05.2005, ИНН 7713556058, КПП 770701001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 01.03.2021, вх. от 02.03.2021 № 1326э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <…> без согласия абонента следующего содержания:

-01.03.2021 в 03 часа 01 минуту: «Одобрена кредитная карта. Лимит 500000. Заявка http://clck.ru/TG7mu» от абонента Mobidelo.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» следует, что отправителем указанного смс - сообщения является АО «МегаЛабс» в соответствии с договором от 01.02.2020 № <…>.

Согласно пункту 3.6 указанного договора в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» обязуется до размещения РИМ получить согласие абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных. Пунктом 4.10 договора установлено, что в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» обязуется использовать в интерфейсе только те абонентские номера, по которым АО «МегаЛабс» получено предварительное согласие абонентов на получение рекламы. В случае неподтверждения либо отзыва согласия абонента на получение РИМ, АО «МегаЛабс» обязуется незамедлительно прекратить направление РИМ посредством SMS/MMS/USSD-сообщений такому абоненту, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия от оператора.

Согласно пункту 4.7 договора АО «МегаЛабс» при размещении РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс» гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких абонентов на получение рекламы.

Оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений в рамках договора об оказании услуг связи, ПАО «Мегафон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной АО «МегаЛабс» (клиентом АО «МегаЛабс»), таким образом, рекламораспространителем является АО «МегаЛабс» или третье лицо, рассылку, чьих материалов АО «МегаЛабс» заказывает.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

28.04.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-687/2021 в отношении АО «МегаЛабс» и назначено к рассмотрению на 10.06.2021 на 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «МегаЛабс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что рассылка указанного смс – сообщения осуществлялась ООО «ОСК» по договору от 01.07.2016 № <…>, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «ОСК». Согласно условиям договора, ООО «ОСК» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно - информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора).

10.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-687/2021 в отсутствие представителя АО «МегаЛабс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-687/2921 отложить для замены ненадлежащего ответчика (АО «МегаЛабс») надлежащим (ООО «ОСК», адрес: 119270, г. Москва, Лужнецкая набережная, д. 10А, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14, ОГРН 1057746705631, Дата присвоения ОГРН 18.04.2005, ИНН 7705658056, КПП 770401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 10.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-687/2021 было

отложено на 16.08.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «ОСК», АО «МегаЛабс» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

12.07.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. от 28.06.2021 № 250), из которых следует, что ООО «ОСК» оказывает технические услуги обеспечения функционирования программного обеспечения лицам, осуществляющим рассылку смс – сообщений, не обладающим соответствующим оборудованием и программным обеспечением.

ООО «ОСК» проверило факт направления каких – либо сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на абонентский номер <…> и установило, что 01.03.2021 в 03 часа 01 минуту с технических мощностей ООО «ОСК» на указанный абонентский номер смс - сообщения не направлялись.

Также ООО «ОСК» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

16.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-687/2021 в отсутствие представителя ООО «ОСК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 01.03.2021, вх. от 02.03.2021 № 1326э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <…> без согласия абонента следующего содержания:

-01.03.2021 в 03 часа 01 минуту: «Одобрена кредитная карта. Лимит 500000. Заявка http://clck.ru/TG7mu» от абонента Mobidelo.

Поступление указанного смс – сообщения подтверждается скриншотом, а также детализацией услуг за 01.03.2021, представленных в адрес Кемеровского УФАС России заявителем.

Из письменных пояснений представителя АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д) следует, что рассылка указанного смс – сообщения осуществлялась ООО «ОСК» по договору от 01.07.2016 № <…>, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «ОСК». Согласно условиям договора, ООО «ОСК» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно - информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора).

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ООО «ОСК» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <…>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителями является ООО «ОСК».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (адрес: 119270, г. Москва, Лужнецкая набережная, д. 10А, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14, ОГРН 1057746705631, Дата присвоения ОГРН 18.04.2005, ИНН 7705658056, КПП 770401001), распространенную посредством смс – сообщения от абонента Mobidelo на абонентский номер <…>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ОСК» (адрес: 119270, г. Москва, Лужнецкая набережная, д. 10А, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14, ОГРН 1057746705631, Дата присвоения ОГРН 18.04.2005, ИНН 7705658056, КПП 770401001) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «27» августа 2021 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».