

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 025/04/14.3-878/2022

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

19 декабря 2022 года г. Владивосток

Я, ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю, рассмотрев материалы заявления и материалы дела № 025/05/18-270/2022 по признакам нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

21.04.2022 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-270/2022, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-270/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

01.02.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 662) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон <...> (оператор ООО «Скартел») нежелательного sms-сообщения, что

противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное sms-сообщение поступило 28.01.2022 в 18:46 (11:46 по московскому времени) с телефонного номера с буквенным обозначением «Alliance» следующего содержания:

«Чем занят ребенок, если он один дома? Узнайте с помощью домашнего Видеонаблюдения. Доставим и подключим бесплатно! Подробнее 205-00-00»

и «Чем занят ребенок, если он один дома? Узнайте с помощью домашнего Видеонаблюдения. Доставим и подключим бесплатно! Подробнее 302-500».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из информации, представленной ООО «Скартел» (вх. № 1687 от 14.03.2022), оператор заключил договор № 14-6900 от 20.10.2014 с АО «Мегалабс», в соответствии с которым ООО «Скартел» обязуется по заявкам АО «Мегалабс» оказывать последнему услуги по предоставлению доступа к интерфейсу для целей размещения мобильной рекламы и/или информационных материалов по базе клиента среди абонентов с помощью каналов коммуникации.

На основании соглашения о передаче прав и обязанностей от 01.05.2021 все полномочия по вышеуказанному договору от АО «Мегалабс» перешли к ПАО «Мегафон».

Также ООО «Скартел» пояснило, что согласно информации, представленной АО «Мегалабс», рассматриваемое sms-сообщение было направлено АО «Связной загрузка» также АО «Загрузка».

Согласно информации из открытых источников в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» телефоны 205-00-00 и 302-500, указанные в поступивших sms-сообщениях, принадлежат компании «Альянс Телеком», деятельность в которой осуществляет ООО «Октопуснет».

Таким образом, Приморское УФАС России установило, что sms-сообщения распространялись в интересах ООО «Октопуснет».

Комиссией установлено, что между ООО «Октопуснет» и ПАО «Ростелеком» в 2019 году был заключён договор об оказании услуг подвижной связи (пояснения вх. 2725 от 18.04.2022), в том числе для распространения смс-рекламы с буквенным обозначением Alliance (Alliance Tel). Вместе с тем с <...> договор на оказание услуг связи не заключался, согласие на получение им рекламы не запрашивался, абонентом ООО «Октопуснет» заявитель не является.

Исходя из письменных пояснений АО «Мегалабс» (вх. 2374 от 05.04.2022), Комиссии стало известно, что рассылкой сообщений занимается АО «Загрузка» по договору заключенному между АО Мегалабс» и АО «Загрузка» № ДМИ-СВЗНЗГРЗК-01.08.2016 от 01.08.2016. Вместе с тем АО «Мегалабс» не формировало текст sms-сообщения рекламного характера, не определяло конечных получателей данного сообщения, а выступало в качестве компании предоставляющую техническую возможность для АО «Загрузка» для направления сообщения.

В своих письменных пояснениях АО «Загрузка» указывает, что рассылка смс-сообщений осуществлялась в рамках исполнения договора № 01-25-2151-20 01.11.2020 между АО «Загрузка» и ПАО «Ростелеком». Как указывает АО «Загрузка» согласно п.1.3. Приложения № 1 к договору заказчик самостоятельно определяет получателей сервисов, в отношении которых Исполнитель будет оказывать услуги по организации размещения сервиса. Вместе с тем в п.6.1. где прописывается ответственность сторон в договоре стороны признают, что содержание сервисов, направляемых абонентам в рамках смс-рассылки, а равно их достоверность и происхождение, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка, находится исключительно в зоне ответственности заказчика. АО «Загрузка» не обладает техническим оборудованием для непосредственной передачи сообщений на номера абонентов, минуя оператора и не является инициатором рассылки.

Комиссия отмечает, что договор предоставлен без приложения № 1.

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-270/2022, Комиссия считает, что АО «Мегалабс», АО «Загрузка», ПАО «Ростелеком», ПАО «Мегафон», ООО «Скартел», ООО «Октопуснет» имели отношение к распространению рекламной информации.

В материалы дела представлено письмо ООО «Октопуснет» в котором сообщается, что телефонный номер Заявителя был добавлен ошибочно и к сотруднику допустившему ошибку применены административные меры (письмо от 15.03.2022).

Комиссия отмечает, в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, АО «Мегалабс» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает отправку направленных sms-сообщений, так как изначально именно с АО «Мегалабс» и оператором связи ООО «Скартел» заключен договор на предоставление доступа к программному обеспечению, таким образом, АО «Мегалабс» является рекламодателем.

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

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», где АО «Мегалабс» является рекламодателем.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с

законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьей 28.1, пунктом 62 статьи 28.3 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении юридического лица АО «Мегалабс» (ОГРН 1057747083767, дата присвоения ОГРН 25.05.2005, ИНН 7713556058, КПП 770701001) дело № **025/04/14.3-878/2022** об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП, выразившемся в распространении ненадлежащей рекламы.

2. Законному представителю АО «Мегалабс» либо иному уполномоченному лицу с надлежаще оформленной доверенностью на участие в производстве по делу № 025/04/14.3-878/2022 (при себе иметь паспорт) **явиться в 14 часов 30 минут 13.01.2023** по адресу: г. Владивосток, ул. 1-я Морская, д. 4, каб. 442 для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП в случае неявки надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения дела физического лица, или законного представителя физического лица, законного представителя или защитника юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие.

Разъясняю, что в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с

КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В случае невозможности обеспечения явки возможно заявление ходатайства о составлении и подписании протокола, а так же рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти

2022-2025