

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела №01/19

«12» июля 2019г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 01/19, возбужденное по факту рассылки 08.10.2018г. в 13:01 на абонентский номер заявителя: «...» рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Квартиры посуточно в Новосибирске от 1000р «...»» от отправителя с буквенным идентификатором: «kakDoma54», с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

В ответ на Определение об отложении рассмотрения дела от 14.06.2019г. АО «МегаЛабс» представлены документы и пояснения (вх. № 6305 от 01.07.2019г.), согласно которым рассылка указанного в Определении сообщения осуществлялась по заказу ПАО «МегаФон» в рамках дополнительного соглашения № 2 от 09.01.2017 к Генеральному соглашению № 4, по которому Общество оказывает ПАО «МегаФон» услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов (далее - РИМ) абонентов ПАО «МегаФон». В свою очередь заказ на указанную в Определении рассылку у ПАО «МегаФон» осуществил корпоративный клиент ПАО «МегаФон» - **ИП Юсин Я.И.** по заключенному с ПАО «МегаФон» договору оказания услуг связи с подключенной услугой «МегаФон.Таргет».

Согласно условиям Дополнительного соглашения ПАО «МегаФон» обязуется получить 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 (п. 2.6, п. 3.8). При этом ИП Юсин Я.И. самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст предполагаемого к отправке текстового сообщения и осуществляет выбор абонента-получателя в электронной форме с помощью

имеющегося у него программного интерфейса.

Для целей исполнения обязательств перед ПАО «МегаФон» Обществом заключен Договор от 01 ноября 2013 года № 480/13 с ООО «СМС Трафик» для последующего направления сообщений Абоненту иного Оператора.

Общество не осуществляет непосредственного направления абоненту короткого текстового сообщения, а лишь предоставляет доступ к интерфейсу направления рекламно-информационных материалов. Данные действия осуществляет корпоративный клиент ПАО «МегаФон» с использованием сети связи ПАО «МегаФон». Общество не является оператором подвижной радиотелефонной связи и не владеет оборудованием, позволяющим в рамках действующего законодательства направлять короткие текстовые сообщения абонентам.

Технологически направление сообщения происходит с использованием аппаратно-программного комплекса Корпоративного клиента, подключенного к специальной платформе ПАО «МегаФон», которая в свою очередь соединена с СМС-Центром ПАО «МегаФон», с которого абонент получил указанное в Определении сообщение. Никакого отдельного дополнительного оборудования Общества в данном процессе не задействовано. То есть технически Общество не имеет доступа к сети электросвязи и не участвует в процессе формирования и направления рекламных сообщений и не оказывает в рамках данных отношений услуг связи.

Таким образом, Общество не может быть рекламораспространителем по сетям электросвязи в смысле статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». В связи с тем, что Общество не является субъектом указанной нормы, оно не обязано получать согласие абонента, при этом в Дополнительном соглашении с ПАО «МегаФон» такая обязанность установлена именно в отношении ПАО «МегаФон» и в свою очередь транслирована ПАО «МегаФон» ИП Юсин Я.И. в рамках оферты услуги «МегаФон.Таргет». Согласно Дополнительному соглашению Общество предоставляет доступ к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов и не имеет технологической возможности осуществлять предмодерацию (в том числе предварительное получение согласий абонентов), поскольку текст сообщения и выбор адресата производится самостоятельно на стороне корпоративного клиента ПАО «МегаФон» (п. 6.7).

Рассылка была инициирована ИП Юсиным Я.И., сформировавшим текст СМС-сообщения и выбравшим в качестве получателя указанного в Определении абонента, то есть осуществившим волевые действия по рассылке сообщения по сетям электросвязи. Общество лишь предоставило ПАО «МегаФон» доступ к интерфейсу для направления, сформированного ИП Юсиным Я.И. текста ПАО «МегаФон», не являясь при этом ни инициатором отправки сообщения, ни конечным отправителем, ни оператором связи.

Таким образом, по мнению Общества рекламораспространителем по сетям электросвязи в рамках данной схемы правоотношений является **ИП Юсин Я.И.**, чьи целенаправленные действия повлекли направление СМС-сообщения и его получение абонентом. Клиентская база получателей СМС-сообщений формируется на стороне ИП Юсина Я.И..

В рамках претензионной работы ПАО «МегаФон» сообщило, что Клиентом,

осуществившим распространение рекламных СМС-сообщений, выступил ИП Юсин Я.И. (ИНН 540543019807).

Идентификатор «КакDoma54» не является абонентским номером, а является именем отправителя, которое ИП Юсин Я.И. самостоятельно указывает при формировании текста сообщения.

При этом в представленных АО «МегаЛабс» документах отсутствует информация об адресе проживания и иных контактах ИП Юсина Я.И.

Рассмотрев представленные материалы, в соответствии с абз. 3,6 п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела N 01/19 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 01/19 на **«12» августа 2019 г. в 16:00 ч.** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет № 1007.

3. Заменить ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу - АО «МегаЛабс» (ИНН 7713556058, юридический адрес: 119017, г. Москва, ул. Б. Ордынка, д. 40, стр. 4) на надлежащее – ИП Юсина Я.И. (540543019807).

4. Привлечь в качестве заинтересованной стороны: ПАО «МегаФон» (ИНН 7812014560, юридический адрес: 127006, г.Москва, переулок Оружейный, дом 41).

5. ПАО «МегаФон» до **«08» августа 2019г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- копию договора, заключенного и ИП Юсиным Я.И., со всеми изменениями, дополнениями и Приложениями; а также документальные сведения об исполнении данного договора (платежные документы, акты сдачи-приемки, иное);

- документальные сведения об адресе регистрации ИП Юсина Я.И.

6. «...» до **«08» августа 2019г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялось распространение рассматриваемого смс - сообщения на номер«...» (договоры, акты, платежные документы за оказанные услуги, согласованный текст (макет) отправленных сообщений);

- предварительное согласие абонента: + «...» на получение смс-сообщений;

- сведения о прекращении нарушения (в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер«...»прекращено);

- отзыв на данное Определение.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

В случае неявки, дело будет рассмотрено в отсутствие представителя. В доверенности представителя должна содержаться ссылка на представлен интересом а Антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя ответчика.