ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 069/05/18-17/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

21 июня 2019 г. г.
Тверь

Председатель Комиссии Тверского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе Посохова Л.В., заместитель руководителя управления, рассмотрев служебную записку отдела контроля органов власти,

УСТАНОВИЛ:

В Тверское УФАС России поступило заявление <***> (далее - заявитель) о распространении 19.04.2019 в 17:00 на выделенный заявителю телефонный номер <...> <***> без его предварительного согласия посредством смс - сообщения рекламы следующего содержания: «3 средние пиццы всего за 888 р.! Domino`s Pizza Тел +7(4822)39-68-68», отправитель – DominosTver, смс-центр +7921<***>.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон) 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.

Согласно части 1 статьи 18 Закона 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.

Согласно статье 38 Закона ответственность за вышеназванное нарушение несет рекламораспространитель.

Телефонный номер абонента закреплен за оператором связи ПАО «МегаФон». ПАО «МегаФон» подтвердило факт поступления смс – сообщения 19.04.2019 в 17:00.

Согласно информации ПАО «МегаФон» между оператором связи и АО «МегаЛабс» (Партнер) заключен договор от 01.01.2017 № РМИ-МГФ01012017, в рамках которого ПАО «МегаФон» предоставило АО «МегаЛабс» доступ к Интерфейсу для размещения рекламно-информационных материалов абонентам ПАО «МегаФон».

Также ПАО «МегаФон» указало, что рассылка указанного выше сообщения осуществлялась ООО «СМС Трафик», которому АО «МегаЛабс» в соответствии с договором от 01.07.2016 № ДМИ-СМСТРФК-01072016 предоставило доступ к Интерфейсу для размещения рекламно-информационных материалов (РИМ) среди абонентов (пункт 3.1).

Согласно пунктам 3.9, 4.7, 4.8, и 4.11 договора 01.07.2016 № ДМИ-СМСТРФК-01072016 ООО «СМС Трафик» обязалось и гарантировало до размещения РИМ получение надлежащим образом оформленного согласия абонентов на получение рекламы и использование в Интерфейсе только тех абонентских номеров, по которым получено предварительное согласие абонентов на получение рекламы.

Согласно вышеуказанному договору рассылка осуществлялась как абонентам базы заказчика, так и абонентам базы оператора. Согласно пункту 3.9 договора 01.07.2016 № ДМИ-СМСТРФК-01072016 в случае размещения рекламно-информационных материалов среди абонентов без имеющейся у ООО «СМС Трафик», ООО «СМС Трафик» обязуется до размещения рекламно-информационных материалов получить согласие абонентов на получение рекламы.

Таким образом, обязанность получить согласие на получение рекламы возложено в любом случае на заказчика, которым в данном случае является ООО «СМС Трафик».

ООО «СМС Трафик» представило пояснения, из которых следует, что инициатором рассылки вышеуказанного смс-сообщения с буквенным обозначением DominosTver является ООО «Мобайл Парк», которому на основании договора от 25.11.2013 № 486/13 предоставлен доступ к программно-аппаратному комплексу, для формирования и отправки сообщений. При этом отсутствуют документы, подтверждающие причастность ООО «Мобайл Парк» к распространению вышеуказанного смс-сообщения 19.04.2019 (наличие договора этот факт не подтверждает).

Кроме того, установлено, что ООО «СМС Трафик» получило техническую возможность доступа к Сети оператора ПАО «МегаФон» для осуществления рассылки смс-сообщений и передачи информации абонентам только в 2016 году, а договор между ООО «СМС Трафик» и ООО «Мобайл Парк» заключен ранее - в 2013 году.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу **069/05/18-17/2019** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявитель: <***>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «СМС Трафик» (115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, 20А, строение 4, 1 подъезд, 2 этаж, помещение 2, ОГРН – 1057746117384, ИНН - 7705642257).

3. Назначить дело **069/05/18-17/2019** к рассмотрению **на 16.07.2019 в 10 час. 00 мин.** по адресу: г. Тверь, ул. Советская, д. 23, кабинет 120.

4. **В течение трех рабочих дней** со дня получения настоящего определения (в том числе полученного посредством факсимильной связи и/или в форме электронного документа) ООО «СМС Трафик» надлежит представить **в форме электронного документа на адрес to69@fas.gov.ru** следующие надлежащим образом заверенные копии документов и сведения (пояснения) (с последующим подтверждением почтовым отправлением в срок до **01.07.2019**): доказательства наличия согласия <***> на распространение спорной рекламы и соблюдение требований статьи 18 Закона.

Председатель Комиссии Л.В. Посохова