

С. А.В.

<...>

АО «МегаЛабс»

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении рекламного законодательства № 047/05/18-12/2021

Резолютивная часть решения оглашена: 12.10.2021 Санкт-Петербург

Решение изготовлено в полном объеме: 13.10.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

<...> – заместитель руководителя Ленинградского УФАС России, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Ленинградского УФАС России, член Комиссии;

<...> – заместитель начальника отдела контроля товарных рынков и рекламы Ленинградского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело № 047/05/18-12/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя и лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (уведомлены надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступили заявления (вх. № 5314 от 13.05.2021, 5374 от 14.05.2021) от гр. С.А.В. (далее – Заявитель) о получении нежелательных смс-сообщений, без предварительного согласия абонента, на мобильный номер Заявителя <...>.

Вышеупомянутые смс-сообщения поступили на мобильный номер Заявителя 10.09.2020 в 17:23 с текстом: «В выходные в Питере ожидаются дожди, а в Tank&Hopper уютно в любую погоду! Ждем тебя <http://yandex.ru/profile/77208513475>. Предупреждаем о вреде чрезмерного потребления алкоголя Яндекс Европейский просп., 13, корп. 5»;

08.12.2020 в 17:00 с текстом: «Мы знаем, что у тебя скоро день рождения! Твоя персональная скидка 15% по коду «ДР» активна по 17.12»;

14.04.2021 в 17:11 с текстом: «Говорит Танк и Хоппер! Дарим тебе 100 баллов на покупку от 400Р. Успевай потратить в течение 3х дней! Помоги нам стать лучше,

пройдя опрос по ссылке: <https://clck.ru/RVH9R> с буквенного номера «TankHopper».

Данная смс-реклама поступила без предварительного согласия абонента.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - 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.

Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, а именно услугам по приобретению пищевых продуктов, а также скидок и акций, проводимых компанией Tank&Hopper.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона 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 части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В рамках рассмотрения заявлений, Ленинградским УФАС России установлено, что абонентский номер <...> принадлежит Заявителю на основании Договора об оказании услуг связи, заключенного с оператором связи ПАО «Мегафон» <...> от <...> (ответ ПАО «Мегафон» вх. № 6430 от 07.06.2021).

Из ответа ПАО «Мегафон» следует, что буквенный номер «TankHopper» выделен АО «МегаЛабс» (ИНН 7713556058, адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, офис 157) на основании Договора на оказание услуг связи № <...> от <...> (далее – Договор).

В соответствии с Договором ПАО «Мегафон» (Оператор) оказывает АО «МегаЛабс» (Партнер) услуги по размещению посредством каналов

коммуникации рекламно-информационных материалов (РИМ) Партнера (клиентов Партнера) среди абонентов, а также по предоставлению доступа к интерфейсу и поддержке функционирования интерфейса.

10.09.2020 в 17:23, 08.12.2020 в 17:00, 14.04.2021 в 17:11. оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер Заявителя смс-сообщений от Партнера. Размещение РИМ было осуществлено по базе абонентов Партнера.

Согласно пункту 3.6 Договора в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов Партнера, Партнер обязуется до размещения РИМ получить согласие абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их использования в РИМ).

В соответствии с пунктом 4.10. Договора в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов Партнера, Партнер обязуется использовать в Интерфейсе только те абонентские номера, по которым Партнером получено предварительное согласие абонентов на получение рекламы.

В случае неподтверждения либо отзыва согласия абонента на получение РИМ Партнер обязуется незамедлительно прекратить направление РИМ посредством SMS/MMS/11550 - сообщений такому абоненту, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия от Оператора.

Согласно пункту 4.7. Договора Партнер при размещении РИМ среди абонентов из базы абонентов Партнера гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких абонентов на получение рекламы.

В соответствии с пунктом 4.6 Договора Партнер гарантирует соответствие размещаемых РИМ требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в РИМ, соответствие такой информации требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы, то есть действия такого лица должны быть направлены на достижение целей рекламирования какого-либо объекта.

На основании изложенного, оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений в рамках договора об оказании услуг связи, ПАО «МегаФон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной Партнером (клиентом Партнера), имея целью не распространение рекламы, а оказание услуг связи.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «МегаЛабс».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 названного закона несет рекламодатель.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

Определением от 13.07.2021 № О/04/53 в отношении АО «МегаЛабс» возбуждено дело № 047/05/18-12/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 12.08.2021 № О/04/60 рассмотрение дела № 047/05-18-12/2020 продлено до 13 октября 2021 года и назначено к рассмотрению на 12 октября 2021 года в 14-00 час.

Несмотря на своевременное получение АО «МегаЛабс» указанных определений Ленинградского УФАС России, пояснения по делу не даны, в рассмотрении дела № 047/05-18-12/2020 представители ответчика участия не принимали.

На основании Поручения ФАС России № 01-016-ИА/пр от 12.05.2020, исходя из неблагоприятной санитарно-эпидемиологической обстановки в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории города Санкт-Петербурга, рассмотрение дела № 047/05/18-12/2021 проведено в дистанционном режиме, без очного участия представителей сторон.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную с буквенного номера «TankHorper» в 10.09.2020 в 17:23 с текстом: «В выходные в Питере ожидаются дожди, а в Tank&Horper уютно в любую погоду! Ждем тебя <http://yandex.ru/profile/77208513475>. Предупреждаем о вреде чрезмерного потребления алкоголя Яндекс Европейский просп., 13, корп. 5»; 08.12.2020 в 17:00 с текстом: «Мы знаем, что у тебя скоро день рождения! Твоя персональная скидка 15% по коду «ДР» активна по 17.12» и 14.04.2021 в 17:11 с текстом: «Говорит Танк и Хоппер! Дарим тебе 100 баллов на покупку от 400Р. Успей потратить в течение 3х дней! Помогите нам стать лучше, пройдя опрос по ссылке: <https://clck.ru/RVH9R>» ненадлежащей рекламой.
2. Признать АО «МегаЛабс» (ИНН 7713556058, адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, офис 157) нарушившим требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать АО «МегаЛабс» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Председатель Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

